КУРСЪ
ФИЛОСОФІИ,

для Гимназій

РОССІЙСКОЙ ИМПЕРІИ

сочиненный

ЛЮДВИГОМЪ ГЕЙНРИХОМЪ ЯКОБОМЪ,

Коллежскимъ Совѣтникомъ и Кавалеромъ.

изданъ

ГЛАВНЫМЪ ПРАВЛЕНІЕМЪ УЧИЛИЩЪ.

ЧАСТЬ СЕДЬМАЯ,

содержащая

ЕСТЕСТВЕННОЕ И НАРОДНОЕ ПРАВО.

Въ САНКТПЕТЕРБУРГѢ,

при Императорской Академіи Наукъ

1817 года.

ЕСТЕСТВЕННОЕ

И

НАРОДНОЕ ПРАВО,

для Гимназій

РОССІЙСКОЙ ИМПЕРІИ

сочиненное

ЛЮДВИГОМЪ ГЕЙНРИХОМЪ ЯКОБОМЪ,

Коллежскимъ Совѣтникомъ и Кавалеромъ.

издано

ГЛАВНЫМЪ ПРАВЛЕНІЕМЪ УЧИЛИЩЪ.

Въ Санктпетербургѣ,

при Императорской Академіи Наукъ

1817 года.

НАЧЕРТАНІЕ

ПРАВОВѢДЕНІЯ или ЕСТЕСТВЕННАГО ПРАВА.

ВВЕДЕНІЕ.

I.

Понятіе, раздѣленіе и литтература.

§ 1.

Правовѣденіе есть Философическая наука о правахъ человѣка.

§ 2.

Источникъ, изъ коего познаются права сіи, есть природа человѣка и для того называется онъ также правомъ *природнымъ* или естественнымъ; а самыя права *естественными правами* въ противность *положительнымъ*, кои опредѣляются токмо внѣшнимъ какимъ либо законодателемъ и коихъ познаніе потому есть историческое.

§ 3.

Права человѣковъ разсматриваемы бываютъ или потолику, по колику онѣ состоятъ между собою въ однихъ частныхъ отношеніяхъ или поколику мыслимы бываютъ находящимися подъ общественными (публичными) законами.

Наука о первыхъ называется *Частнымъ*, о послѣднихъ *Публичнымъ Правомъ*. Частное Право разсматриваетъ 1) права людей порознь (jus singulorum); 2) права, происходящія чрезъ общество (jus sociale). Право Публичное разбираетъ: 1) способъ, какъ возможно общество подъ законами публичными — *Государственное Право*; 2) въ какихъ отношеніяхъ правъ состоятъ многія государства между собою — *Право Народное*.

§ 4.

Естественное Право есть наука новѣйшихъ временъ. Оно обработано наипаче въ слѣдующихъ сочиненіяхъ:

1. *Hugo Grotius* de jure belli et pacis libri tres, in quibus jus naturae et gentium, item juris publici principia explicantur. Амстердамъ 1735 editio septima.
2. Thomas *Hobbes* elementa philosophiae de cive. Амстердамъ 1647. 12.
3. Christ. *Wolfii* jus naturae tom. VII. Halae 1740 — 47 4to.
4. Burlamaquy principes du droit naturel. Geneve 1747.
5. I. H. *Achenwall* jus naturae, Göttingae 1781.
6. L. H. *Iacob* philosophische Rechtslehre. Halle 1794.
7. I. G. *Fichte* Grundlage des Naturrechts, in 2 Theilen. Iena 1796 — 97.

8. *Kant* Metaphysische Anfangsgründe des Rechtslehre. Königsberg 1797.

9. th. *Schmalz* Handbuch des Rechts philosophie. Halle 1807.

10. I. G. E. *Maass* grundriss des Naturrechts, Leipzig 1808.

II.

Изложеніе главнѣйшихъ понятій, составляющихъ основаніе Естественнаго Права.

§ 5.

Мы приписываемъ человѣкамъ *права*, если имъ по закону приличествуетъ способность (могущество) начинать и производить извѣстныя дѣянія, которыя возлагаетъ на насъ обязанность не воспящать сихъ дѣяній. Права суть *естественныя*, ежели опредѣляются естественными законами; *положительныя*, ежели поступаютъ въ силу законовъ положительныхъ.

§ 6.

Поелику право всегда бываетъ мыслимо яко основаніе, обязующее другихъ (§ 5); то всякому праву соотвѣтствуетъ въ другихъ должность, и подобныя должности называются *должностями* или *обязанностями права.*

§ 7.

Права могутъ 1) быть приписуемы токмо существамъ нравственнымъ; 2) онѣ выражаютъ

отношенія между нѣсколькими нравственными существами, и потому проистекаютъ только изъ сожитія многихъ нравственныхъ существъ; 3) на землѣ одни люди имѣютъ права.

§ 8.

Что никакому праву не противорѣчитъ, то *правовластно* (rechtmässig), позволено *по праву*; что же противорѣчитъ какому либо праву, то *неправовластно* или *неправо*.

§ 9.

Право нарушается, если произведеніе онаго въ дѣйствіе воспящается неправедно. Свободное нарушеніе права другаго человѣка называется *обидою* (laesio juridica).

§ 10.

Кто имѣетъ право, тотъ *правопритязателенъ* (berechtiget или befugt) на такія дѣйствія, коихъ сіе право касается; и въ семъ отношеніи право называется *праведнымъ притязаніемъ* (Befugniss).

§ 11.

Всякое право заключаетъ въ себѣ вмѣстѣ и насиліе противу тѣхъ, кои неправеднымъ образомъ хотятъ препятствовать произведенію нашего права въ дѣйство. Ибо никто не

имѣетъ права обижать насъ. И такъ, если мы обиду отражаемъ насиліемъ, то не нарушаемъ ни мало права другаго; а только производимъ въ дѣйство наше право и потому поступаемъ правовластно (§ 8).

§ 12.

Симъ образомъ дѣйствія, къ каковымъ право одного обязываетъ другихъ, могутъ быть вынуждаемы тѣмъ, кто имѣетъ право. Отъ того *должности права* называются также *должностями принужденія*.

§ 13.

Во всякомъ правѣ можно различать 1) *матерію* т. е. предмѣтъ, на каковой имѣютъ право; 2) *форму*, т. е. способъ, каковымъ право на предмѣтъ бываетъ мыслимо.

§ 14.

Касательно формы права суть:

1. По *количеству* — *общія* или *особенныя*.
2. По *качеству* — *положительныя* или *отрицательныя*.
3. По *соотношенію между собою* — *первоначальныя* или *производныя*.
4. По *соотношенію къ намъ* — *существенныя* или *случайныя*.

§ 15.

Матерія права есть или *лицо* или *вещь*. Первое называется *личнымъ правомъ*, а второе *вещественнымъ* (jus personale et reale). Личныя права имѣютъ предмѣтомъ или токмо опредѣленныя дѣйствія другаго или же расположеніе своими личными силами (Vermögen) и свойствами. Первыя называются *просто личными*, а послѣднія *лично вещественными правами*.

§ 16.

Если матерія первоначально сопряжена съ волею человѣка, то права называются *врожденными*; если же она долженствуетъ быть посредствомъ какаго либо дѣйствія связана съ оною, то именуются *пріобрѣтенными*.

§ 17.

Почему *пріобрѣтать право* значитъ причинять посредствомъ извѣстнаго дѣйствія то, чтобы улучшаемо было право на нѣчто такое, на что прежде не имѣли онаго. Дѣйствіе, каковымъ пріобрѣтаютъ право, называется *пріобрѣтеніемъ* (acquisitio), которое можетъ быть *первообразнымъ* (originaria) или *производнымъ* (derivativa), смотря по тому, происходитъ ли чрезъ то новое право или же имѣвшееся уже пріобрѣтается токмо другимъ.

§ 18.

Способъ, каковымъ приобрѣтаютъ права, называется *способомъ приобрѣтенія* (modus acquirendi); а основаніе, изъ котораго познается правовластность приобрѣтенія, *основаніемъ приобрѣтенія* (titulus acquirendi).

§ 19.

Отчуждать право значитъ причинять извѣстнымъ дѣйствіемъ то, что наконецъ не имѣютъ уже больше права на что либо такое, на что прежде имѣли оное. — Права суть или *отчуждаемыя* или *неотчуждаемыя*, смотря по тому, могутъ ли быть отчуждаемы или не могутъ.

§ 20.

Право *теряется*, если по какому либо приключенію перестаетъ быть правомъ. Право называется *удоботерпимымъ*, если можетъ быть потеряно; *нетерпимымъ*, если потеряно быть не можетъ.

§ 21.

Оцѣнять дѣйствія человѣческія по законамъ права значитъ *судить* (sensu juridico) оныя. Особа, имѣющая право судить другаго, называется *внѣшнимъ судьею*; мѣсто, въ которомъ сіе совершается, *внѣшнимъ судилищемъ*.

§ 22.

Дабы дѣйствія свободнаго существа можно было судить, для сего надлежитъ опредѣлить: 1) есть ли сіе лицо въ самой вещи и также въ какой мѣрѣ есть оно свободною причиною оныхъ дѣйствій; 2) какъ велика степень правовластія или неправовластія.

§ 23.

Человѣкъ *заслуживаетъ* нѣчто своими дѣяніями, если сіе нѣчто узнается по законамъ правъ необходимымъ слѣдствіемъ оныхъ. Зло, каковое онъ заслуживаетъ ими, называется *праведнымъ наказаніемъ*; добро же, *праведною наградою*.

§ 24.

Сужденіе, каковымъ кто либо 1) признаваемъ бываетъ за виновника извѣстнаго дѣянія, и каковымъ 2) опредѣляется степень правовластія или неправовластія онаго дѣянія, называется *праведнымъ вмѣненіемъ* или причтеніемъ (imputatio juridica facti et juris).

§ 25.

Человѣку приписуется *вина* (culpa) въ юридическомъ смыслѣ, когда онъ объявленъ бываетъ свободнымъ причинителемъ обиды, каковая вина, если неумышленна, называется *проступкомъ* (culpa levis); если же умышленною, *злобою* (dolus malus).

III.

Основанія разума, заставляющія насъ приписывать человѣку права.

§ 26.

Люди суть свободныя нравственныя существа (Нравоуч. Фил. § 22), и разумъ повелѣваетъ намъ безусловно уважать сію нравственную природу высочайшимъ образомъ (Нр. Ф. § 260).

§ 27.

И такъ, коль скоро нѣсколько людей мыслимы бываютъ вмѣстѣ; то и долженъ по внушенію разума, одинъ допускать другому не только *внутреннюю*, но и *внѣшнюю* свободу, т. е. признавать его за такое существо, коего воля независима отъ его воли потому, что понятіе разума есть законъ воли для всякаго.

§ 28.

Такимъ образомъ, свобода одного должна ограничивать свободу всѣхъ и на оборотъ, свобода всѣхъ прочихъ - свободу сего единаго.

§ 29.

Но сія свобода можетъ состоять лишь въ праведномъ притязаніи (Befugniß) дѣлать все то, что не нарушаетъ свободы другихъ.

§ 30.

Для утвержденія сей свободы всѣхъ имѣется токмо два средства: 1) добрая воля всѣхъ; 2) насиліе противу тѣхъ, кои хотятъ нарушить оную.

§ 31.

Насиліемъ, которое лишь препятствуетъ нарушенію свободы другихъ, не нарушается ни чья законная свобода. Ибо сія не далѣе простирается какъ до той границы, гдѣ не мѣшаетъ свободѣ другаго.

§ 32.

И такъ, если разумъ хочетъ свободы всѣхъ, то долженъ хотѣть также и средствъ, поддержать оную; и если то не можетъ случиться безъ насилія, то сіе насиліе должно быть его закономъ.

§ 33.

По сему, право есть внѣшняя свобода производить извѣстныя дѣйствія съ законнымъ притязаніемъ принуждать другихъ къ тому, чтобы они не мѣшали сей свободѣ и тотъ же самой законъ, возлагающій на людей внутреннюю свободу и внутреннія должности, устанавляетъ также и *внѣшнюю свободу*, *права* и *внѣшнія должности принужденія*.

§ 34.

Симъ образомъ внѣшняя свобода, опредѣляемая закономъ права, имѣетъ въ каждомъ че-

ловѣкѣ праведную свою сферу, которая состоитъ изъ совокупности всѣхъ его правъ. Кто человѣку въ томъ препятствуетъ, тотъ поступаетъ неправедно и обижаетъ его, и если первой удерживаетъ его отъ того насильственно: то сему послѣднему не причиняется тѣмъ неправосудія и онъ не можетъ жаловаться въ обидѣ.

IV.

О способности права.

§ 35.

Коль скоро мы приписываемъ какому существу человѣческую природу, то приписываемъ ему уже и права, и сіи права обязуютъ каждаго уважать оную природу.

§ 36.

Впрочемъ къ произведенію правъ въ дѣйствіе требуется употребленіе разума, и поелику сей разумъ 1) въ дѣтяхъ развивается лишь съ тѣломъ, 2) у взрослыхъ часто можетъ быть подавленъ; то *должность* предписываетъ наблюдать за правомъ тѣхъ, кои чужды употребленія разума.

§ 37.

На сей единственно должности основывается право противу *несовершеннолѣтнихъ*

(несмыслей). Совершеннолѣтній же есть тотъ, котораго снабдила природа всѣми силами, дѣлающими полное употребленіе разума возможнымъ.

§ 38.

Кто совершеннолѣтенъ (зрѣлъ), тотъ можетъ имѣть права (ist rechtsfähig), т. е. ему приличествуетъ право производить всѣ свои права въ дѣиство по собственному произволу. Свобода несовершеннолѣтнихъ ограничена тѣми, кои имѣютъ на себѣ должность пещися объ ихъ цѣли.

V.

О верховномъ началоположеніи права.

§ 39.

Верховное началоположеніе есть такое, которое показываетъ необходимый и всеобщій признакъ всѣхъ правъ.

§ 40.

Сіе началоположеніе должно быть *началоположеніемъ разума*, потому что одинъ разумъ можетъ содержать всеобщій характеръ всякаго права.

§ 41.

Существо же законовъ разума состоитъ вообще въ томъ, что они могутъ быть представляемы себѣ въ видѣ всеобщей воли (Нрав. Фил. § 17). Что они потому 1) не только не противорѣчатъ себѣ сами, но и 2) могутъ

стоять вмѣстѣ съ понятіемъ природы всѣхъ разумныхъ существъ.

§ 42.

По сему верховное началоположеніе Естественнаго Права можетъ быть выражено такъ: *Что въ связи свободныхъ существъ по всеобщему закону можетъ быть желаемо, чтобы случилось и притомъ безъ того однако, чтобы кто либо смѣлъ тому препятствовать, то право: или иначе: каждый имѣетъ право дѣлать то, чего по всеобщему закону никто воспящать не дерзаетъ.*

§ 43.

Всеобщая формула для должностей принужденія (§ 12) есть сія: *ты не смѣешь препятствовать другимъ дѣлать то, на что они имѣютъ право; или ты не смѣешь нарушать ничьихъ правъ* (neminem laede).

§ 44.

Поелику право возлагаетъ на другихъ должность; то ничего не можетъ быть ненравственнаго въ томъ, чтобы попускать другому производить свое право въ дѣйство, хотя бы сей послѣдній поступалъ даже самъ ненравственно. Но сіе право никогда не можетъ простираться до того, чтобы обижать другаго.

ЧАСТЬ ПЕРВАЯ

Естественнаго частнаго права.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЕРВОЕ.

О правахъ людей особенно.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

I.

О существенныхъ правахъ человѣка. О правахъ, кои человѣку приличествуютъ единственно въ силу разумной его природы.

§ 45.

Право называется *существеннымъ*, если бы съ уничтоженіемъ онаго подорваны были всѣ другія права. Существенныя права опредѣляются существенными признаками разумныхъ существъ.

§ 46.

Понятіе о человѣкѣ, яко нравственно разумномъ существѣ, заключаетъ въ себѣ слѣдующіе три существенные признака: а) что онъ есть *лицо* т. е. такое существо, которое имѣетъ свою цѣль въ самомъ себѣ и не долженствуетъ потому, подобно простой *вещи*, слу-

жить другому произвольнымъ *средствомъ*; 2) что ему приличествуетъ *свобода* т. е. независимость его воли отъ воли другихъ или что токмо его собственная воля для него закономъ; 3) что его право столь же годно какъ и равномѣрное право всякаго другаго, что посему всѣ люди въ разсужденіи годности правъ своихъ совершенно одинъ другому *равны*.

§ 47.

А какъ законъ, по коему бы кто либо смѣлъ нарушать произвольно существо разумной натуры въ другихъ, противорѣчитъ понятію разумнаго существа; то слѣдуетъ, что всякой человѣкъ долженъ имѣть право 1) на свою *личность*, 2) на свою *внѣшнюю свободу* и 3) на равенство своихъ правъ съ правами всѣхъ прочихъ. И поелику сіи три признака суть существенные признаки нравственной природы; то и упомянутыя права также *существенны*, потому что съ уничтоженіемъ оныхъ никакое право уже неудобомыслимо.

§ 48.

1) Право на *личность* можетъ быть выражено слѣдующими формулами:

a. *Положительно:* каждой человѣкъ имѣетъ право быть *самъ себѣ цѣлію*.

b. *Отрицательно:* никто не въ правѣ *поступать* съ другимъ человѣкомъ какъ *съ простымъ средствомъ*.

§ 49.

Если кто либо согласился на то, чтобы другой употреблялъ его для своихъ видовъ: то съ таковымъ не поступается какъ съ простымъ средствомъ, а поступается по собственной его волѣ.

§ 50.

Въ правѣ на личность содержится вмѣстѣ право и на употребленіе простыхъ *вещей*. Ибо *вещи* по своему понятію уже опредѣлены къ тому, чтобы служить средствомъ. Какъ всякой человѣкъ имѣетъ право ставить самаго себя цѣлію; то и можетъ онъ всеконечно употреблять вещи средствомъ для себя, лишь бы токмо не нарушалъ тѣмъ ничьего права.

§ 51.

2) Право *на свободу* гласитъ:

a. *Положительно*: всякой имѣетъ право дѣлать все то, что ничьего права не нарушаетъ.

b. *Отрицательно*: никто не имѣетъ права нарушить свободу другаго.

§ 52.

Покуда свобода одного не нарушаетъ права другаго, до тѣхъ поръ она *правовластна* или *законна*. Свобода, нарушающая право другихъ, *противуправедна* и называется *своевольствомъ* (licentia).

§ 53.

Поелику всякое право есть закономъ опредѣленная смѣшенная свобода (§ 33), а съ каждымъ правомъ сопряжена правопритязательчость на принужденіе другихъ къ тому, чтобы они намъ не мѣшали въ произведеніи сего права въ дѣйство, и потому каждое право возлагаетъ и на другихъ должность принужденія; то право можетъ также назваться *свободою разумнаго существа дѣлать что либо или не дѣлать, представляемаго себѣ въ видѣ общаго закона принужденія для всѣхъ другихъ.*

§ 54.

И такъ правовластная свобода человѣка опредѣляется его правами и можно сказать: правовластная свобода человѣка состоитъ въ совокупности его правъ.

§ 55.

Изъ сего слѣдуетъ:

1. Чѣмъ болѣе имѣетъ кто правъ, тѣмъ болѣе его свобода.

2. Свобода одного опредѣляется свободою другаго (§ [illegible]8) и гдѣ не можетъ кто либо воспользоваться своимъ правомъ, не нарушая вмѣстѣ права другихъ, тамъ предлежитъ ему должность принужденія, оставить произведеніе правъ своихъ въ дѣйство.

3. Потому, никто несвободенъ безусловно, но всякаго человѣка свобода имѣетъ свои определенныя *границы*.

§ 56.

Право свободы заключаетъ въ себѣ также право приобрѣтать себѣ права (§ 19) или отчуждать, если только тѣмъ ничье право не нарушается.

§ 57.

3) Право на *равенство* можетъ быть выражено такъ:

a. *Положительно*: право одного человѣка дѣйствительно и годно столькоже, какъ и право другаго.

b. *Отрицательно*: никто не смѣетъ на дѣлѣ право другаго человѣка предпочитать своему праву или праву третьяго.

§ 58.

Чинить (exercere) свое право (или приводить оное въ исполненіе) значитъ производить такія дѣйствія, на которыя имѣется правопритязаніе. Такимъ образомъ никто не обижаетъ другаго произведеніемъ своего права въ дѣйство, слѣдовательно не обижаетъ также и тѣмъ насиліемъ, каковымъ волю другаго принуждаетъ не препятствовать намъ въ произведеніи права въ дѣйство (§ 11).

§ 59.

Почему на правѣ равенства основывается право насилія противу всякаго того, который производитъ свое право въ дѣйство съ нарушеніемъ права нашего или который наше право нарушаетъ.

§ 60.

Права личности, равенства и свободы суть права существенныя. Ибо если уничтожить одно или другое; то никакое послѣ того право неудобомыслимо уже въ таковомъ существѣ: ибо тѣмъ самымъ уничтожается все понятіе разумнаго существа, а вмѣстѣ и самаго права.

§ 61.

Сіи права также *неотчуждимы* (§ 19), поелику тѣмъ была бы совершенно уничтожена свобода разумнаго существа (§ 36) и поелику подобное отчужденіе или пріобрѣтеніе физически невозможно.

§ 62.

И такъ доколѣ человѣкъ остается человѣкомъ, до тѣхъ поръ и права сіи не могутъ быть теряемы (§ 20) и токмо съ его смертію пропадаютъ (перестаютъ); ибо существо, которое по крайней мѣрѣ не существуетъ въ семъ мірѣ, никакихъ правъ имѣть не можетъ.

II.

О правахъ, опредѣляемыхъ особенно человѣческою природою.

§ 63.

Личность человѣка въ особенности состоитъ въ томъ, что съ его волею сопряжено органическое тѣло, которое никакое другое лицо, кромѣ его самаго, не можетъ употреблять въ дѣло по произволенію, не нарушая тѣмъ его личности и свободы; чрезъ сіе органическое тѣло обнаруживаются духовныя и физическія силы, кои самою природою равномѣрно сопряжены тѣснѣйшимъ союзомъ съ его лицомъ и составляютъ его недѣлимость.

§ 64.

Силы и вещи, каковыя природа соединила со всякимъ человѣкомъ такъ тѣсно, что онѣ не могутъ быть ни отдѣлены отъ него, ни употребляемы другимъ по своему произволенію, не подчинивъ тѣмъ самаго лица, исключительно обладающаго оными, волѣ другаго, называются *внутреннимъ* (*благомъ*) всякаго человѣка.

§ 65.

Каждому человѣку приличествуетъ первоначальное и существенное право на свое внутреннее (благо); ибо сіе благо составляетъ

условіе, подъ каковымъ онъ единственно можетъ являться въ мірѣ лицомъ. Отнять у него на то право значитъ посему разрушить по праву его личность.

§ 66.

Ко внутреннему (благу) каждаго человѣка должно причислять не токмо то, что даетъ ему натура при его *рождении*, но и все то, что природа или собственная его воля въ теченіи его жизни со врожденными силами равномѣрно сопрягаетъ съ его лицемъ. Не нужно, чтобы право на все сіе приобрѣтено было какимъ либо дѣйствіемъ его воли; оно существуетъ уже въ силу одного бытія человѣка первоначально.

§ 67.

Почему права сіи называются *врожденными* правами человѣка (§ 16) и поелику онѣ приличествуютъ человѣку въ силу одной человѣческой его природы, то именуютъ оныя *правами человѣчества*. Въ сихъ правахъ человѣчества заключаются уже и права одной разумной природы, судя по тому, что естественныя силы человѣка опредѣляютъ лишь далѣе содержаніе оныхъ.

§ 68.

И такъ права человѣчества объемлютъ въ себѣ.

1. Право на свою жизнь и на изключительное употребленіе тѣла и всѣхъ его частей.
2. Право употреблять всѣ духовныя свои силы какъ познаванія, такъ равно желанія и чувствованія, по своему произволенію, лишь бы только не нарушались тѣмъ права другихъ.

§ 69.

Въ сихъ правахъ содержится также:

1. Право внутренніи свои цѣли, добродѣтель и благополучіе приводить въ исполненіе по собственнымъ своимъ понятіямъ.
2. Право мыслить свободно, судить истинно или ложно, сообщать другимъ то, въ чемъ убѣжденъ самъ.
3. Право усовершенствовать или облагороживать себя и т. д. — но все сіе лишь въ такой мѣрѣ, чтобы не нарушить права другихъ.

§ 70.

Если разумъ допускаетъ право на цѣль, то попускаетъ оное также на средства, безъ коихъ сіе право неудободостижимо, или кои могутъ служить къ достиженію онаго, если токмо не нарушается тѣмъ ничье право. Съ симъ ограниченіемъ всякой человѣкъ долженъ:

1. Имѣть право употреблять для своихъ цѣлей такія внѣшнія вещи, безъ которыхъ его лицо и его жизнь состоять не могутъ, каковы суть жительство, воздухъ и т. д.

доставлять себѣ по законамъ правъ пропитаніе, одежду, подкрѣпленіе, и т. д.

2. Право на сожитіе, сообщеніе мыслей въ рѣчахъ, писаніяхъ и т. д.

3. Право препятствовать другимъ въ подрывѣ правовластныхъ средствъ нравственной своей дѣятельности, и поелику къ симъ средствамъ принадлежитъ *доброе мнѣніе* другихъ о его свойствахъ и нравственномъ характерѣ т. е. его *честь*, то имѣетъ онъ изъ самой уже природы право на честь свою.

§ 71.

Изъ необходимыхъ границъ права слѣдуетъ:

1. Что никто не можетъ имѣть права сберегать свои блага на щетъ блага другихъ и потому спасать свою жизнь на щетъ жизни другаго. Нѣтъ *права по нуждѣ* (Nothrecht).

2. Что никому не дѣлается тѣмъ неправосудія, если онъ теряетъ внутреннее свое благо въ правовластномъ сопротивленіи, на каковое онъ своими обидами дастъ другому право.

§ 72.

Врожденныя права нарушаются другими:

1. Когда кто либо, не бывъ обиженъ другимъ, нападаетъ на его жизнь или хочетъ подвергнуть его тѣло какому нибудь ограниченію.

2. Если онъ своею волею желаетъ насильственно довести до чего либо волю другаго безъ согласія сего послѣдняго.
3. Если кто хитростію, обманомъ, лжею и т. д. лишаетъ его внутренне ему принадлежащаго.
4. Если кто либо клеветою похищаетъ у него честь.

III.

О правахъ опредѣляемыхъ обидами.

§ 73.

Право употреблять противу обидчика насиліе не есть особое какое либо право, но содержится уже во всѣхъ правахъ (§ 33).

§ 74.

Потому изъ одного понятія о существѣ, права имѣющемъ, проистекаетъ:

1. Право защищаться противу начатыхъ обидъ (jus defensionis).
2. Право предупреждать вѣроятныя или заподлинно извѣстныя обиды (jus praeventionis).
3. Право требовать за учиненныя обиды вознагражденія ущерба (jus indemnisationis).

Въ противномъ случаѣ имѣлъ бы человѣкъ принудительную обязанность терпѣть обиды, а обидчикъ имѣлъ бы право обижать, — что нелѣпо.

§ 75.

Наказаніемъ (въ юридическомъ смыслѣ) называется физическое зло, постигающее другаго за его обиды.

§ 76.

Наказаніе есть средство уменьшать обиды и тѣмъ паче, чѣмъ вѣрнѣе послѣдуетъ оно за каждою обидою. Отъ того наказаніе, яко таковое, можно представлять себѣ въ видѣ закона права т. е. никому не причиняется несправедливости, когда его обиды бываютъ наказуемы.

§ 77.

Право наказывать обидѣвшаго можетъ первоначально приличествовать лишь обиженному. Ибо право другихъ ненарушено; и они не имѣютъ права дѣйствовать насиліемъ противу того, кто ихъ не обидѣлъ. Обиженный же долженъ имѣть право, если не можетъ уже ни защищаться противу обиды, ни предварить оную, ни получить награжденія ущерба, по крайней мѣрѣ долженъ имѣть средство устрашить своего обидчика или другихъ отъ подобныхъ же обидъ, каковое средство можетъ токмо состоять въ *наказаніи* обидчика всякой разъ.

§ 78.

Однакожъ не смотря на то, что право наказывать обидчика вообще основано на разумѣ,

приведеніе сего права въ дѣйство такъ трудно въ частномъ состояніи, что разумъ никакихъ не можетъ приискать правилъ, въ силу которыхъ могъ бы вѣрить оное одному противу другаго.

§ 79.

Ибо на тотъ конецъ, дабы за обиду можно было наказывать по законамъ права, предполагается: 1) чтобы опредѣлена была степень *вины* (§ 25) обидчика и 2) зло, которое бы годилось въ наказаніе.

§ 80.

Если при семъ не поступать по *произволу*, а по *законамъ права*: то для обидчика предполагается годный *Судія*, опредѣляющій *вину* и *наказаніе*.

§ 81.

Но званіе судьи надъ другимъ не можетъ быть вѣрено самому обидчику, потому что онъ *пристрастенъ* и сужденіе обидчика касательно права столькоже значитъ какъ и сужденіе обиженнаго. Если бы первый судилъ, что ему мнимымъ наказаніемъ обиженнаго сдѣлано слишкомъ много: то ему опять принадлежало бы право наказанія, и такимъ образомъ право наказывать въ семъ состояніи лишь увѣковѣчило бы обиды.

§ 82.

Но если можетъ быть найдено такое состояніе, въ какомъ можетъ быть учреждено

внѣшнее судилище, гдѣ изрекаются праведныя сужденія объ обидахъ: то приведеніе наказующаго права въ дѣйствительное исполненіе правовластно или законно.

IV.

О происхожденіи, потерѣ (Untergang) *и ограниченіи врожденныхъ правъ.*

§ 83.

Право *происходитъ*, коль скоро матерія онаго такъ связуется съ волею человѣка, что ему по всеобщему закону должно приличествовать на нее право. Оно *пропадаетъ* или *теряется*, если матерія онаго уничтожается или по закону права перестаетъ быть предмѣтомъ моей воли (§ 20).

§ 84.

Когда право теряютъ противузаконнымъ или неправеднымъ дѣйствіемъ; тогда *губятъ* (verwirkt) оное; если отказываются отъ него добровольно, то оное *отчуждаютъ* (§ 19) и въ семъ случаѣ либо уступаютъ оное другому т. е. *передаютъ* ему оное либо же *оставляютъ* (бросаютъ).

§ 85.

Права человѣчества можно губить (§ 78). Ибо обидами даютъ другимъ право на сопро-

тивленіе насильственное, простирающееся даже до уничтоженія жизни, если иначе не можетъ быть защищено право или отражена обида.

§ 86.

Права на врожденное внутреннее свое (благо) человѣка не могутъ быть передаваемы, потому что 1) физически невозможно, чтобы врожденныя силы одного сдѣлались когда либо силами другаго; 2) что по праву не возможно обращать свое лицо въ простое средство или простую вещь.

§ 87.

Но и оставлять сихъ правъ также не льзя, потому что никакой человѣкъ не можетъ отлучить себя отъ врожденныхъ своихъ свойствъ, не разрушивъ тѣмъ оныя въ самомъ существѣ. Слѣдственно хотя матерію сихъ правъ и можно разрушить; однакоже законъ, которой гласитъ, что мы имѣемъ права на все то, что намъ врожденно, ни мало не перестаетъ быть правомъ.

§ 88.

Но можно отчуждать права на свою волю, т. е. можно другимъ даровать право дѣлать ихъ волю закономъ для нашей воли, если только ихъ воля не противна нашей должности. Ибо какъ мы имѣемъ право дѣлать все то, что

не противно ничьей свободѣ (§ 51) и всегда остается возможнымъ слѣдовать добровольно предписаніямъ другаго, а потому и наша свобода тѣмъ не уничтожается; то отчужденіе правъ на свою волю всячески совмѣстно съ первоначальною свободою. —

§ 89.

Право ограничивается, если другія права умаляютъ случаи приведенія онаго въ дѣйство.

§ 90.

Всѣ врожденныя права могутъ быть ограничиваемы 1) врожденными правами другихъ, 2) пріобрѣтенными правами другихъ, не смотря на то, пріобрѣли ли они сіи права съ соизволенія или безъ соизволенія нашего.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

О случайныхъ правахъ человѣка.

I.

О происхожденіи случайныхъ правъ вообще.

§ 91.

Случайно всякое право, которое не происходитъ съ самимъ существомъ и самою природою человѣка, но становится токмо дѣйствительнымъ по какому либо привниходящему дѣйствію, которое (право) можетъ потому и быть уничтоженнымъ, не уничтожая тѣмъ однако всякаго права или существа личности.

§ 92.

Посему всѣ права, коихъ матерія не составляетъ существа разумной человѣческой природы, которая можетъ быть соединена съ волею и также отъ нее отлучена безъ того, чтобы человѣкъ переставалъ чрезъ то быть лицомъ, нравственноразумнымъ существомъ, суть права случайныя.

§ 93.

Права сего рода суть:

1. Права собственности на *внѣшнія вещи*, ибо ежели лицо и не имѣетъ никакого изключительнаго права на опредѣленную внѣшнюю вещь: то личность его тѣмъ не уничтожается и внѣшнія вещи могутъ быть отлучены отъ воли человѣка, не нарушая чрезъ то нравственноразумной природы его.
2. Всѣ права на лица другихъ. Ибо первоначально или отъ природы не имѣется никакого положительнаго права на другое лицо; потому всѣ онѣ должны быть пораждаемы или уничтожаемы опять по какому либо привнишедшему закону права, не касаясь тѣмъ существа личности.

§ 95.

Возможность же происхожденія случайныхъ правъ явствуетъ изъ того, что воля совершенно согласуется съ понятіемъ разумной при-

роды; чтобы всякой смѣлъ по всеобщему закону приобрѣтать права на блага, на которыя никто еще не имѣетъ права, или если сіи блага вмѣстѣ съ волею того, кто имѣетъ право, берутся во владѣніе и если тѣмъ приобрѣтается право на оныя блага.

§ 96.

Въ слѣдствіе сего всѣ случайныя блага должны быть *приобрѣтаемы* (§ 16) и онѣ касаются такихъ предмѣтовъ, кои несопряжены по природѣ изключительно съ волею правопритязующаго. Сіи блага суть либо *внѣшнія вещи*, на которыя можетъ быть приобрѣтено *право собственности* (вещественное право) либо *лица* (права личныя) и притомъ или выполненіе какихъ либо опредѣленныхъ цѣлей чрезъ ихъ волю (просто личныя права) или произвольное расположеніе ихъ имуществомъ и достояніемъ къ приведенію нашихъ цѣлей въ дѣйствіе (личновещественныя права).

II.

О первоначальномъ приобрѣтеніи вещественныхъ правъ.

§ 97.

Кто имѣетъ вещь въ своей власти такъ, что можетъ другихъ изключить отъ употребленія оной или употреблять ее для одного

себя, тотъ имѣетъ ее *во владѣніи* (possessio). Дѣйствіе, каковымъ приводятъ себя во владѣніе извѣстною вещію, называется *захваченіемъ* (apprehensio). Первое захваченіе называется *занятіемъ* (occupatio). *Владѣтель* бываетъ или *честной* (possessor bonae fidei) или *не честной* (p. malae fidei), судя по тому, мнитъ ли онъ владѣть вещію правовластно или же знаетъ, что не имѣетъ на нее права. *Владѣніе* бываетъ или *физическое* или *нравственное*. Первое называется *задержаніемъ* (detentio), а второе *мысленнымъ обладаніемъ* (possessio mentalis).

§ 98.

Изключительное право какаго либо лица на определенную вещь называется *правомъ собственности* (jus dominii); а вещь, на каковую сіе право имѣется, *собственностію* (dominium); тотъ кто имѣетъ на нее право, *господиномъ* или *хозяиномъ* (dominus); вещь, несоставляющая ничьей собственности, называется *ничьею* (res nullius).

§ 99.

Право собственности заключаетъ въ себѣ 1) право на изключительное обладаніе, 2) на изключительное употребленіе вещи; то же и другое не только въ отношеніи къ *существу* вещи, но и къ произвольному располагательству оною (proprietas), *яко ея плодами и случайными*

принадлежностями (usus fructus) *право пользованія.*

§ 100.

Право собственности называется *полнымъ*, если всѣ составныя, къ нему принадлежащія, части, отходятъ къ хозяину; *неполнымъ*, если сего нѣтъ; *ограниченнымъ* или *неограниченнымъ*, смотря по тому, ограничиваютъ ли какія либо случайныя условія и притязанія произведеніе въ дѣйство права собственности, или не ограничиваютъ.

§ 101.

Поколику право собственности на извѣстную вещь приличествуетъ нѣсколькимъ вкупѣ лицамъ, имѣетъ мѣсто *совладѣніе* (condominium), и каждое изъ сихъ лицъ называется *сохозяиномъ*. Въ совладѣніи либо всѣ сохозяева приписываютъ равное участіе во всѣхъ правахъ собственности и тогда называется оно *совокупнымъ владѣніемъ* (вмѣстнымъ), либо же часто права собственности раздѣлены между сохозяинами, и тогда составляетъ оно *раздѣленное право собственности.*

§ 102.

Всѣ внѣшнія вещи въ мірѣ первоначально *ничьи* (§ 98) и право собственности на оныя должно быть пріобрѣтено. Ибо нѣтъ врожден-

наго права собственности (§ 60); потому что ни одна внѣшняя вещь не сопряжена уже по самой природѣ съ волею сего или другаго человѣка.

Примѣчаніе. Нѣтъ первоначальной совокупной (вмѣстной) собственности.

§ 103.

Не льзя приобрѣсти въ собственность ни одной такой вещи, которая каждымъ можетъ и должна быть обращаема въ свою пользу, яко необходимое условіе существованія людей или достиженія ихъ назначенія. Ибо подобное приобрѣтеніе нарушало бы врожденное право (§ 64).

§ 104.

Не льзя приобрѣсти въ собственность такую вещи, которая, яко ничья, доставляетъ каждому такую же пользу и такое же употребленіе, каковыя онъ, яко владѣлецъ или хозяинъ, имѣть отъ нее можетъ. Ибо въ семъ случаѣ хотѣніе употреблять для себя подобную вещь, какъ собственность, было бы токмо обидою для другихъ, судя по тому, что тутъ преднамѣревалъ бы онъ отнять у другихъ обладаніе и пользованіе, не выигрывая тѣмъ для себя ничего такаго, что не проистекало бы изъ обиды.

§ 105.

Собственностію учиниться могутъ токмо тѣ вещи, коихъ совершеннѣйшее употребленіе

и пользованіе возможно лишь съ тѣмъ предположеніемъ, что онѣ составляютъ собственность.

§ 106.

Каждой на подобныя ничьи вещи пріобрѣтаетъ себѣ права собственности *занятіемъ* или первымъ захваченіемъ (§ 97). Ибо 1) тѣмъ не нарушается ничье право; 2) онъ сопрягаетъ тѣмъ съ волею своею вещи, на которыя никто еще не имѣлъ права, и о которыхъ онъ объявляетъ, что намѣревается употреблять оныя средствомъ для своихъ цѣлей исключительно; 3) онъ попускаетъ каждому равноеже право и потому его дѣйствіе совершается по такому закону, которой годенъ для всѣхъ; 4) какъ совершенное употребленіе сихъ вещей возможно токмо чрезъ права собственности: то никто не можетъ хотѣть препятствовать введенію права собственности: не подрывая вмѣстѣ врожденнаго права человѣковъ. И такъ, поелику занятіе a. никого не можетъ лишить необходимыхъ условій существованія (§§ 104. 105.); b. поелику оно всякому другому попускаетъ занимать прочія, никому непринадлежащія вещи; c. поелику напослѣдокъ первое происхожденіе права собственности на другія вещи иначе никакъ не удобомыслимо: то занятіе должно основывать право собственности на вещи занимаемой.

§ 107.

Почему занятіе есть *первоначальный способъ пріобрѣтенія* (§ 17), въ которомъ то

обстоятельство, что вещь, на каковую вообще можно приобрѣтать право собственности, была ничьею, составляетъ *основаніе приобрѣтенія* (§ 18).

§ 108.

Занятіе можно также назвать такимъ дѣйствіемъ, которымъ человѣкъ объявляетъ, что онъ извѣстныя, никому не принадлежащія вещи, хочетъ исключительно присвоить для своего употребленія, понеже онъ тѣмъ какъ бы попускаетъ всякому другому, присвоивать себѣ равномѣрно прочую часть ничьихъ вещей.

§ 109.

И такъ здѣсь предполагается:

1. Что воля опредѣленно и ясно объявлена для другихъ. Къ сему принадлежатъ вразумительные знаки, кои могутъ быть то *подлинные* (reel) то *символическіе*.
2. Что человѣкъ дѣйствительно можетъ сдѣлать изъ занятой вещи употребленіе и что общее (вмѣстное) употребленіе уменьшаетъ пользу для кого либо въ особенности.
3. Что она можетъ также взята быть въ физическое обладаніе и подчинена власти взявшаго. Ибо въ противномъ случаѣ имѣло бы мѣсто лишь отнятіе возможныхъ выгодъ для другихъ т. е. враждебной и обидной поступокъ.

§ 110.

То приключеніе, по которому вещь физически сопрягается съ моею собственностію, называется *прибыткомъ* (accessio). Онъ частію *естественный* и называется *приращеніемъ* (incrementum), частію *искуственный* (accessio industrialis).

§ 111.

Чрезъ прибытокъ приобрѣтаетъ владѣлецъ право на то прибылое, если сіе прибылое прежде никому не принадлежало. Ибо тѣмъ увеличилась собственность господина безъ всякаго подрыву права другаго, и перешла во владѣніе хозяина или присоединилась къ матеріи его права. На тоже, что принадлежитъ къ матеріи права другаго, не имѣетъ первоначально никто другой права.

§ 112.

И такъ, если природа производитъ что либо на какой собственности или сопрягаетъ съ нею вещь ничью: то владѣлецъ приобрѣлъ сіе чрезъ приращеніе. Почему приращеніе есть первоначальной *способъ приобрѣтенія* и право на главную собственность есть *основаніе приобрѣтенія*.

§ 113.

Но когда то, что прирастаетъ въ моей собственности, принадлежитъ другому владѣль-

цу; то я повиненъ вознаградить ему ущербъ, если владѣлецъ еще извѣстенъ.

§ 114.

Искуственный прибытокъ (§ 110) состоитъ либо въ искуственномъ образованіи моей собственности, по которому она получаетъ другую форму (specificatio), либо въ смѣшеніи, либо въ соединеніи моихъ вещей съ другими вещами ничьими (confusio et adjunctio). Послѣднее есть токмо особенный родъ занятія; первое есть токмо свойство, каковое я даю моей собственности, на которое слѣдственно принадлежитъ мнѣ естественное право.

§ 115.

Но на чужую собственность никакой прибытокъ не можетъ основать права.

III.

О первоначальномъ приобрѣтеніи личныхъ правъ.

§ 116.

Всякому человѣку, въ силу одной нравственной природы, свойственны противу всякаго другаго человѣка токмо врожденныя права, по которымъ онъ имѣетъ законное требованіе, чтобы они не нарушали правъ его.

§ 117.

Посему, если человѣкъ получаетъ также положительныя надъ другимъ права, т. е. права содѣлывать свою волю положительнымъ закономъ для воли другаго: то должны здѣсь превниходить особенныя основанія, уполномочивающія его къ тому.

§ 118.

Таковыхъ основаній можно представить себѣ только два, кои годятся въ форму права, а именно:

1. Должность человѣка пещися объ извѣстныхъ цѣляхъ другаго, даже противъ его воли.
2. Воля человѣка, имѣющаго извѣстное право, уступать оное другому или *договоръ*. Первое есть начальный способъ приобрѣтенія личныхъ правъ; второе производный (§ 17.).

§ 119.

Должность пещися о цѣли другаго, даже противу его воли, можетъ наступить лишь тамъ, гдѣ другой не имѣетъ правогодной воли или гдѣ воля другаго не содержитъ никакого закона для прочихъ.

§ 120.

Открываетсяже сей случай тамъ, гдѣ человѣкъ находится въ такомъ состояніи, которое не позволяетъ полнаго употребленія разу-

ма; гдѣ другіе конечно должны допустить въ немъ права, но произведеніе оныхъ въ дѣйство по его произволу дозволено ему быть не можетъ.

§ 121.

Потому маловозрастные и слабоумные не обижаются, когда ихъ цѣлямъ споспѣшествуемо бываетъ даже въ противность несовершенной ихъ воли (§ 25, 26 и пр.).

§ 122.

Право насилія противу дѣтей непосредственно приобрѣтаютъ родители чрезъ порожденіе ихъ. Ибо онѣ суть ихъ произведеніе и бывъ разсматриваемы, какъ вещи, принадлежатъ къ тому, что составляетъ ихъ собственное. Отъ того никто не имѣетъ права отнимать дѣтей у родителей. Но поелику рожденныя дѣти суть нравственно разумныя существа и слѣдственно лица; то родители не состоятъ къ нимъ въ отношеніи вещественнаго права, а могутъ только производить въ дѣйство свое право собственности надъ ними потолику, поколику то совмѣстно съ должностію къ существамъ разумнымъ.

§ 123.

Сія же должность состоитъ въ обязанности помогать имъ чрезъ приличное воспитаніе къ употребленію разума ихъ и къ достиженію

ихъ назначенія. Потому право родителей надъ дѣтьми своими точно опредѣлено предлежащими имъ должностями къ симъ послѣднимъ; и какъ должность воспитанія прекращается съ совершеннолѣтіемъ: то и отеческая власть также равномѣрно прекращается съ оною.

§ 124.

Право родителей надъ дѣтьми есть право личновещественное, потому что есть праведное дѣло властвовать надъ силами дѣтей по извѣстнымъ законамъ.

§ 125.

Право надъ другими, неспособчыми дѣйствовать разумомъ, приобрѣтаетъ тотъ, кто принимаетъ на себя должность замѣнять неспособность ихъ и пещися за нихъ о собственной ихъ цѣли. Кому принимать на себя оную должность — сей вопросъ вообще неопредѣленъ. Такое право надъ подобными слабоумными особами есть равномѣрно личновещественное право, и, подобно оному первому, ограничено.

§ 126.

Права надъ лицами, проистекающія изъ должности, происходятъ изъ того обстоятельства, что сіи лица либо не улучили еще полныхъ правъ личности, понеже природа еще не снабдила ихъ лица всѣми условіями совершен-

ной личности, либо что они сіи условія возможности производить свои права въ дѣйство, уже опять потеряли.

IV.

О производномъ пріобрѣтеніи какъ вещественныхъ такъ и личныхъ правъ.

А

О договорахъ вообще.

§ 127.

Соизволеніе (согласіе, consensus) есть объявленіе, что я хочу чего-то такаго, чего и другой равномѣрно хочетъ.

§ 128.

Соизволеніе, что бы мое право было правомъ другаго, называется (*передачею*); соизволеніе, которымъ кто передаваемое право принимаетъ, называется *принятіемъ*.

§ 129

Дѣйствіе, въ которомъ съ одной стороны право передается, а съ другой принимается, составляетъ *договоръ* (pactum). Обѣ стороны называются *договаривающимися*.

§ 130.

Посредствомъ договора никакъ не можетъ другой пріобрѣтать существенныхъ правъ, слѣд-

ственно правъ человѣчества. Ибо сіи права не передаваемы (§ 53, 80). По чему, чрезъ договоръ человѣкъ никогда не можетъ быть обращенъ въ простую вещь.

§ 131.

Чрезъ договоръ могутъ быть приобрѣтаемы права случайныя. Ибо человѣкъ имѣетъ право отказываться отъ своихъ случайныхъ правъ или отчуждать оныя; а другой имѣетъ право оныя принимать (§ 50). Поеликуже всякой имѣетъ обязанность принужденія не нарушать правъ другаго; то и имѣетъ одинъ оныя противу того, кому передалъ свое право, и противъ котораго принялъ чрезъ то самъ на себя принудительную обязанность.

§ 132.

Договоръ называется *годнымъ*, если чрезъ него въ самомъ дѣлѣ приобрѣтается право тѣмъ, кому въ ономъ право передается; въ противномъ случаѣ называется онъ *негоднымъ*. Негодный договоръ, совсемъ никакихъ слѣдствій праведныхъ неимѣющій, есть договоръ *ничтожный* (pactum nullum).

§ 133.

Для годности договора требуется:

1. Что бы имѣлось *истинное* и свободное согласіе обѣихъ сторонъ.

2. Что бы онъ касался правъ отчуждимыхъ, и
3. Чтобы выполненіе договора физически и нравственно было возможно.

§ 134.

Истинное согласіе есть такое, гдѣ дѣйствительно имѣется единство воли обоихъ договаривающихся. Гдѣ былъ одинъ призракъ того, тамъ согласіе лишь *мнимое*.

§ 135.

Призракъ или мнимость согласія можетъ проистекать частію отъ *заблужденія*, частію отъ *обмана*.

§ 136.

Заблужденіе касается или *причинопобужденій* или *предмѣта* договора; первый родъ заблужденія при договорѣ не входитъ въ счетъ. Но если заблужденіе касается предмѣта договора, такъ что одна сторона разумѣетъ совсѣмъ иной предмѣтъ нежели другая: то договоръ при семъ состояться не можетъ.

§ 137.

Если одна сторона переворачиваетъ мысли другой обманомъ и даетъ совсѣмъ не тотъ предмѣтъ, каковаго другой требуетъ; то здѣсь никакого не имѣется согласія и потому никакого договора.

§ 138.

Къ истинному согласію принадлежитъ:

1. Что бы оно надлежащимъ образомъ было *объявлено*, т. е. извѣстными вразумительными знаками *непосредственно* или *посредственно* было выражено. Въ первомъ случаѣ называется оно *изразительнымъ* (явнымъ); во второмъ *безмолвнымъ* (тайнымъ). Одно же *чаятельное* или уповательное согласіе (consensus praesumtus) не основываетъ никакого права.

§ 139.

Къ свободѣ согласія принадлежитъ въ особенности:

1. Что бы договаривающіеся въ то время, когда заключали договоръ, были способны къ правамъ лица, и находились бы въ полномъ разумѣ.
2. Что бы согласіе не было вынуждено или исторгнуто какимъ либо неправеднымъ насиліемъ.

§ 140.

Касательно другаго пункта (§ 133), ясно,

1. Что договоръ не можетъ быть заключенъ ни о врожденныхъ правахъ человѣка ни о правахъ третьяго безъ его соизволенія.
2. Что такой договоръ негоденъ, который либо ради физической либо ради нравственной невозможности своей не можетъ быть выполненъ.

§ 141.

Потому, договоръ никогда не можетъ имѣть предмѣтомъ такого дѣйствія, которое противорѣчитъ *совершенной* должности. Ибо совершенная должность есть такая, которая годна (дѣйствительна) безъ условія; которая потому никогда не можетъ быть уничтожена другою должностію. И такъ, никакое право не можетъ основать когда либо такой должности, которая противна первоначальной или только ей предшествующей должности совершенной.

§ 142.

Наибольшая часть договоровъ имѣетъ предмѣтомъ *будущія дѣйствія* (въ пользу другаго). Ибо дѣлать что (въ пользу другаго) значитъ дѣлать или оставлять что либо въ споспѣшествованіе цѣли другаго.

§ 143.

Кто объявляетъ другому, что онъ хочетъ сдѣлать нѣчто для него, тотъ *обѣщаетъ* ему. Кто другому обѣщаетъ что либо, тотъ называется *обѣщающимъ* (promittens); тотъ, кому что обѣщается, называется *принимающимъ* (promissarius).

§ 144.

По чему, обѣщаніе и принятіе онаго составляютъ договоръ.

§ 145.

Каждой договорѣ можетъ быть или односторонній или *обоестороннiй* (обоюдный), смотря по тому, одинъли только изъ договаривающихся обѣщаетъ сдѣлать что либо другому или же и сей другой ему вмѣстѣ. Первый (договоръ) называется *безвозмезднымъ* (благодѣтельнымъ, (pactum beneficium); а послѣднiй *возмезднымъ* обременительнымъ (p. onerosum). Тотъ и другой можетъ быть заключаемъ *условно* или *безусловно*.

§ 146.

Во всякомъ договорѣ есть извѣстныя *существенныя* условiя, кои разумѣются сами собою; и посему не изражаются особенно, понеже онѣ заключаются уже въ понятiи договора, каковы суть: 1.) Что бы выполненiе договора было физически, 2.) нравственно возможнымъ; 3.) что бы никакая существенная цѣль человѣчества не была приносима въ жертву случайной цѣли другаго. По сей причинѣ договоры, къ коимъ приобщены однѣ существенныя условiя, не называютъ условными, а называютъ симъ именемъ токмо такiя, кои заключены подъ *случайными* условiями. Сiи же всѣ должны быть изражены опредѣленно и сдѣланы по согласiю обѣихъ сторонъ, если хотятъ имѣть годность.

§ 147.

Годнымъ договоромъ приобрѣтаютъ права тѣми лицами, которымъ онѣ въ договорѣ передаются. Ибо всякой имѣетъ право отчуждать и приобрѣтать извѣстныя права. Если одинъ объявляетъ, что онъ хочетъ передать другому право, а другой принимаетъ объявленіе: то сею передачею права ничье право не нарушается, и та воля, что бы мое право переставало быть моимъ, будетъ представляема себѣ какъ всеобщій законъ, годный также и для того, которой отчуждаетъ право, понеже оная воля есть его собственная, которая даетъ. Такимъ образомъ чрезъ договоры дѣйствительно приобрѣтаются тѣ права, кои въ нихъ по предположеннымъ до сихъ поръ опредѣленіямъ передаются.

§ 148.

По чему, чрезъ договоръ происходитъ 1. принудительная обязаность для того, кто отчуждалъ право, противу того, кому передалъ оное, и опредѣленное право того, кто право принялъ, взимать предмѣтъ права во владѣніе или требовать обѣщанной услуги; 2. принудительная должность всѣхъ другихъ, сіе новоприобрѣтенное право уважать въ другомъ также, какъ они обязаны были уважать оное и въ томъ, кто прежде владѣлъ онымъ.

§ 149.

Для того посредствомъ договоровъ можно получать положительныя праведныя притязанія на другихъ; тогда какъ прежде всякаго договора, одинъ могъ дѣлать по праву лишь отрицательныя на другаго притязанія.

§ 150.

Должности принужденія, каковыя налагаетъ кто либо на себя въ слѣдствіе договора, въ которомъ передаетъ права другому, суть:

1. Должность держать договоръ.
2. Не дѣлать произвольнаго на договоръ толкованія.
3. Не дѣлать ничего такаго, отъ чего выполненіе договора учинилось бы невозможнымъ.

§ 151.

Если кто принятыхъ чрезъ договоръ должностей не выполняетъ, то онъ *разрываетъ* договоръ. Если договоръ односторонній, то имѣющій право смѣетъ принудить другаго выполнить свою обязанность, или вознаградить ему ущербъ. Если договоръ обоюдный, то обиженный или можетъ его уничтожить, или приневолить другаго къ выполненію или требовать вознагражденія (протορей и убытковъ).

§ 152.

Всякое приобрѣтеніе права чрезъ договоръ есть *производное* (§ 17); ибо предполагаетъ уже въ отношеніи къ приобрѣтенному праву другое.

B.

Объ особливыхъ дѣйствіяхъ договоровъ.

§ 153.

Чрезъ договоръ уступаетъ одинъ кто либо другому право свое или на свои вещи т. е. на свою собственность, или на свое лице. Въ первомъ случаѣ приобрѣтается право *вещественное*, во второмъ право *личное*.

§ 154.

Главнѣйшіе виды договоровъ, чрезъ кои вещественное право приобрѣтается, суть:

1. Отдача подъ сохраненіе (depositum).
2. Дареніе (donatio).
3. Ссуда (commodatum).
4. Покупка и продажа (emtio, venditio).
5. Закладъ вещами (locatio, conductio rerum).
6. Уступка (Mutuum).

§ 155.

1. Договоръ при отдачѣ подъ сохраненіе есть такого рода, по которому нѣкто (deponens) передаетъ другому (depositarius)

право блюсти принадлежащую ему вещь, а сей обязывается къ блюденію оной.

§ 156.

И такъ въ семъ договорѣ получаетъ 1. блюдущій - вещественное право хранить ввѣренную вещь, слѣдственно отражать всякаго третьяго, кто захотѣлъ бы сію вещь употребить, или взять во владѣніе; а закладывающій пріобрѣтаетъ личное право требовать храненія отъ блюдущаго до тѣхъ поръ, до коихъ принялъ на себя оное въ договорѣ. Но 2) блюдущій не имѣетъ права употреблять вещь въ дѣло, развѣ только тогда, когда было то оговорено въ условіи. 3) блюдущій имѣетъ должность замѣнить залогъ, если онъ его виною потерянъ или испорченъ. 4) Договоръ по себѣ безвозмезденъ, но онъ можетъ быть и возмезднымъ, если то опредѣлено особенно.

§ 157.

2. *Дареніе* есть договоръ, въ которомъ одинъ (дарящій) другому (принимающему подарокъ donatarius) передаетъ безъ возмездія свое право собственности на извѣстную вещь.

§ 158.

Если дареніе немедленно совершено, то подаренная вещь становится съ той же самой

минуты вещію другаго и принимающій подарокъ приобрѣтаетъ на нее вещественное право. Еслиже подарокъ долженъ подъ извѣстными токмо условіями сдѣлаться собственностію другаго, и если предмѣтъ не опредѣленъ въ особенности, а только вообще: то принимающій подарокъ приобрѣтаетъ одно личное право требовать отъ дарящаго посуленной вещи.

§ 159.

Никакое дареніе не можетъ быть однимъ дарителемъ взимаемо назадъ, если то не рѣшено особенно.

§ 160.

3. *Договоръ ссужающій* есть такой договоръ, по которому одинъ (ссудитель) другому (ссужаемому) безвозмездно передаетъ принадлежащую ему вещь только для употребленія.

§ 161.

Посему ссужаемый получаетъ право лишь на употребленіе вещи до тѣхъ поръ, до коихъ попущено ему употребленіе въ договорѣ и не несетъ ущербу, каковой вещь претерпѣваетъ по случаю, развѣ если только сіе особенно упомянуто.

§ 162.

4. *Мѣна* есть такой договоръ, которымъ я передаю кому нибудь одно право за другое;

если сія передача совершается на деньги, то договорЪ называется *куплею* (emtio, venditio).

§ 163.

МѢна и купля предполагаютЪ, что договаривающіеся согласились вЪ *цѢнѢ* промѢниваемой, или продаваемой вещи.

§ 164.

Коль скоро вещь, о которой заключенЪ подобный договорЪ, опредѢлена и означена такЪ, что о томЪ не можетЪ быть спора; то переходитЪ она сЪ согласія кЪ тому, кому уступается. ДѢйствительное *врученіе* служитЪ только кЪ яснѢйшему и опредѢленнѢйшему обЪявленію воли; если вещь неопредѢлена, то пріобрѢтается одно личное право требовать отЪ другаго наименованной мѢною или куплею вещи.

§ 165.

Собственная мѢна или купля вещей касается токмо опредѢленныхЪ вещей, на которыя каждой уступаетЪ взаимообразно право собственности другому вЪ *одномЪ* дѢйствіи; слѢдственно каждый пріобрѢтаетЪ отЪ другаго токмо права вещественныя.

5. *Откупной* или *наемной* договорЪ есть такой, вЪ которомЪ кто либо (locator rei) по-

пускаетъ употребленіе своей вещи другому (conductor rei) за извѣстную условленную замѣну. Вещь, каковую онъ даетъ за наемъ, называется *платою за наемъ* или *откупомъ* locarium).

§ 166.

Нанимающій, или откупщикъ пріобрѣтаетъ вещественное право употреблять вещь въ свою пользу по установленнымъ въ договорѣ опредѣленіямъ; а отдающій въ наемъ или на откупъ, личное право требовать отъ другаго платы или оброку. Но нанимающій не имѣетъ никакого права располагать существомъ вещи.

Примѣч. Не токмо тѣлесныя вещи можно промѣнивать, продавать или отдавать въ наемъ, но *и праведныя требованія* одного къ другому, *надежды, увѣренія* и отчуждаемыя права всякаго роду, чрезъ что пріобрѣтается всегда одно вещественное право на сіи права другаго.

§ 167.

6. Такое употребленіе вещи, чрезъ которое вещь сама пропадаетъ или тѣмъ только можетъ быть употребляема въ дѣло, что перестаетъ пребывать во владѣніи пользующагося, называется *иждивеніемъ* (или потребленіемъ, Verbrauch). Вещи, полезныя токмо въ иждивеніи своемъ, называются *потребительными* (res fungibiles); вещи, кои

могутъ быть употребляемы въ дѣло, не бывъ тѣмъ иждиваемы, именуются непотребительными.

§ 168.

Заемный договоръ есть тотъ, по которому одинъ (mutuans) представляетъ потребительную вещь другому занимающему, (mutuarius) съ тѣмъ условіемъ, чтобы сей послѣдній возвратилъ ему вещь равноколичественную и равнокачественную. Тотъ, кто даетъ другому нѣчто сего рода, называется его *заимодавцемъ* (creditor); а кто у другаго занимаетъ, *должникомъ* (debitor) его.

§ 169.

То, на что занимающій соизволяетъ за доставленіе ему свободы употреблять вещь перваго въ дѣло, называется *лихвою* (процентами) (usura). Сіе выраженіе особенно употребляется о тѣхъ деньгахъ, каковыя платимы бываютъ за деньги занятыя. Отдаваемыя въ заемъ деньги называются тогда въ особенности *капиталомъ*; а что за нихъ платится, *барышемъ съ капитала*.

§ 170.

Величина процентовъ зависитъ единственно отъ соглашенія занимающаго и слѣдственно по природѣ вещей столько же мало существуетъ неправедный *ростъ*, сколько самое запрещеніе брать опять проценты или барыши съ

капитала, которой происходитъ отъ процентовъ (anatocismus).

Личныя права приобрѣтаются договорами потолику, поколику въ нихъ обѣщается нѣчто такое, что одинъ изъ договаривающихся обязуется впредь сдѣлать для другаго. Сіе же случается:

1. Во всѣхъ договорахъ о вещахъ, кои не уступаются немедленно другому, яко полная собственность, но при коихъ нужны еще извѣстныя дѣйствія для выполненія договора. Потому въ большей части договоровъ, касающихся до вещей, приобрѣтаются вмѣстѣ личныя права на извѣстныя, природою сихъ договоровъ опредѣленныя дѣйствія.

2. Въ такихъ договорахъ, въ коихъ предпринимаютъ сдѣлать что нибудь для другаго.

Какія личныя права проистекаютъ изъ договоровъ, до вещей относящихся, можно легко познавать изъ самаго содержанія сихъ договоровъ. Всѣ онѣ вообще права личныя; потому что суть только права на опредлѣенныя дѣйствія.

Въ такихъ договорахъ, въ которыхъ берутъ на себя дѣлать что либо для другаго,

происходитъ *одно только личное право* противъ другаго, пока еще сіи дѣйствія (или службы) въ договорѣ точно опредѣлены, а между тѣмъ способъ приводить оныя въ исполненіе остается въ его произволеніи. Коль же скоро въ договорѣ положено, что бы другой по своему благоразсужденію управлялъ моею волею къ совершенію принятой должности, то пріобрѣтаетъ тѣмъ *личновещественное* надо мною право.

Просто личное право пріобрѣтается наипаче слѣдующими договорами:

1. *Договоромъ уполномоченія* или *повѣренности въ дѣлахъ* (mandatum et negotiatum, gestio mandata).
2. *Договоромъ подряднымъ* (locatio operis).
3. *Договоромъ служебнымъ* (locatio operarum).

§ 176.

1. Тотъ договоръ, которымъ я даю кому нибудь (намѣстнику, repraesentans) право поступать и дѣйствовать за меня и сей принимаетъ на себя праведную къ тому обязанность, называется *договоромъ уполномоченія*. Одинъ есть *уполномочивающій, властодатель, повѣряющій* (mandans); другой *уполномоченный, властеприемникъ, повѣренный* (mandatarius). Переданное упол-

номоченному право называется *уполномочіе*, которое можетъ быть *общее* и *особенное*.

§ 175.

По договору уполномоченія уполномочивающій имѣетъ личное право требовать отъ другаго дѣлать то, что чрезъ уполномоченность на себя принялъ; за то долженствуетъ онъ самъ признавать все то правомъ, что сей послѣдній, сообразно своему уполномочію, дѣлаетъ въ его имя.

§ 176.

2. *Въ подрядномъ* договорѣ обязуется одинъ другому доставить, даромъ или за положенную замѣну, опредѣленную работу (opus). Посему подрядчику предоставляется на произволъ исправить дѣло, коль скоро ничего о томъ не опредѣлено въ договорѣ.

§ 177.

Въ силу сего договора одинъ имѣетъ право требовать отъ другаго издѣлія къ опредѣленному времени, а сей платы.

§ 178.

3. *Въ служебномъ* договорѣ берется одинъ служить другому *опредѣленныя* службы, такъ что другой не смѣетъ ничего болѣе опредѣлять касательно рода сихъ службъ, какъ что положено уже въ договорѣ, и при-

нимаетъ на себя исправлять сіи службы либо даромъ, либо за какое нибудь *награжденіе* (honorarium).

§ 179.

Личновещественныя права происходятъ наипаче чрезъ слѣдующіе договоры:

1. Чрезъ договоръ между *учителемъ* (мастеромъ) *и ученикомъ*.
2. Чрезъ договоръ между *господиномъ* и *слугою*.
3. Чрезъ договоръ между *бариномъ* и *крѣпостнымъ*.
4. Чрезъ договоръ между *владыкою* и *рабомъ*.

§ 180.

Сіи договоры имѣютъ между собою общее то, что въ нихъ одинъ обязуется признавать въ произволѣ другаго законъ своей воли; слѣдственно здѣсь подчиняетъ онъ свое лицо болѣе или менѣе произволенію другаго. Во всѣхъ другихъ договорахъ никто не подчиняетъ своего лица произволу другаго, а только обязуется дѣлать въ пользу его нѣчто такое, что напередъ совершенно опредѣлено уже соглашеніемъ. Во всѣхъ прочихъ воля его остается его волею. — Никто не смѣетъ ему ничего приказывать, никто не бываетъ *господиномъ* надъ другимъ.

§ 181.

Одинъ становится господиномъ другаго, коль скоро имѣетъ право предписывать ему

по произволенію то, что онъ дѣлать долженъ, о чѣмъ слѣдственно напередъ съ нимъ не уговарился, коль скоро, другими словами, не положилъ ничего опредѣленнаго касательно его лица, а можетъ дѣлать односторонния т. е. произвольныя распоряженія. Посему господинъ можетъ съ особою другаго поступать, за его согласіемъ, какъ съ простою вещію; однакожъ подъ извѣстными ограниченіями, каковыя налагаетъ на него или нравственное существо или нѣчто такое, что другой представилъ (выговорилъ) себѣ.

§ 184.

1. Договоръ между *мастеромъ и ученикомъ* есть тотъ, въ которомъ послѣдній подчиняетъ себя произволу другаго до такой степени, что хочетъ слѣдовать всѣмъ его приказаніямъ, могущимъ служить къ изученію того, въ чемъ мастеръ взялся его наставить. Такимъ образомъ господство мастера простирается токмо на одинъ пунктъ, если иначе ученикъ не обязался вмѣстѣ и къ услуженію что однако предполагаетъ уже двойной договоръ.

§ 185.

2. *Слуга* обязуетъ себя служить только извѣстный *родъ* службъ, по произволу или приказанію господина, за опредѣленную плату. Если здѣсь не назначено прямо время или

не опредѣлено особыми законами: то сей договоръ заключенъ пожизненно. Господинъ повиненъ пожизненно производить положенную плату; а слуга исполнять волю господина, пока силы позволять ему то будутъ.

§ 186.

И такъ въ семъ договорѣ получаетъ 1.) слуга право требовать на жизнь свою платы отъ господина; почему господинъ не смѣетъ его оставлять по своему произволенію. 2) Господинъ приобрѣтаетъ право предписывать и приказывать слугѣ дѣлать все, что касается того рода службы, каковой взялся служить ему.

§ 187.

Ежели сей договоръ есть лишь *наемный договоръ службы:* то онъ заключенъ на опредѣленное токмо время.

§ 188.

3. Договоръ, въ которомъ одинъ подчиняетъ свои силы, за уреченную замѣну волѣ другаго въ томъ разумѣ, что хочетъ употреблять оныя лишь по его волѣ, есть договоръ надъ *крѣпостною* собственностію. Кто дозволяетъ другому подобную власть надъ собою, тотъ называется *крѣпостнымъ*, и свойство сей связи влечетъ уже съ собою то, что мѣстопребываніе (или жительство) таковаго

человѣка можетъ быть опредѣляемо токмо волею барина.

§ 187.

Впрочемъ крѣпостной все еще удерживаетъ изъ договора нѣкоторыя права противу своего барина. Ибо 1) баринъ долженъ соблюдать условіе, подъ какимъ онъ обязалъ себя въ крѣпостнаго ему. 2) Баринъ не въ правѣ дѣлать притязанія на такія блага, каковыя крѣпостной наживаетъ себѣ въ то время, когда баринъ не располагаетъ его силами.

§ 188.

4. Кто же все свое лице и всю свою настоящую и будущую собственность предастъ произволу господина съ тѣмъ однимъ условіемъ, чтобы сей его прокармливалъ, въ такой мѣрѣ, въ каковой только можетъ дѣлать то по праву, тотъ становится его *рабомъ*.

§ 189.

Посему рабъ 1. не имѣетъ никакой собственности и не можетъ приобрѣтать оной; все что онъ ни достаетъ, принадлежитъ господину; 2) всѣ душевныя и тѣлесныя свои силы подчинилъ онъ произволу господина, поколику токмо нравственно возможно волѣ господина послѣдовать; 3) онъ дозволилъ господину карательное право противу себя по тому, что волю господина призналъ своимъ закономъ.

§ 190.

Рабъ не уступаетъ своихъ правъ существенныхъ, ибо сіе невозможно; но онъ уступаетъ всѣ свои случайныя права и это легко возможно, а потому и рабство есть возможное по праву состояніе. — Но господинъ не получаетъ тѣмъ права 1) принуждать раба къ ненравственнымъ дѣяніямъ, или требовать отъ него чего нибудь подобнаго; 2) поступать съ нимъ, какъ съ *простою* вещію, а только опредѣлять волю раба къ тому, чтобы всѣ свои силы обращалъ на позволенные виды господина.

§ 191.

Однакожъ право собственности надъ невольниками, работниками (батраками), крѣпостными и рабами простирается токмо на право давать ихъ волѣ предписанія, съ уваженіемъ существенныхъ личныхъ правъ. По тому оно никогда не есть такоеже право собственности, какъ и надъ вещами, но право собственности, существенными правами человѣчества ограниченное.

C.

О средствахъ утверждать договоры.

§ 192.

Средство, каковымъ вѣрнѣе становится для меня то, что другой исполнитъ свой дого-

воръ со мною, называется *поручительствомъ* (cautio). Къ сему служить могутъ 1. *клятва*, 2. *другой договоръ*.

§ 195.

Клятва выполнять данное обѣщаніе (promissarischer Eid) или что дѣло какое нибудь истинно (assertarischer Eid), доставляетъ вящшее удостовѣреніе, что обѣщающій исполнитъ свое обѣщаніе, или что предмѣтъ договора дѣйствительно таковъ; ибо 1. ложная клятва есть самая грубѣйшая ложь и составляла бы новую обиду; 2. она предполагаетъ такую степень ненравственности, которую не легко приобрѣсть.

§ 196.

Но можетъ также одинъ договоръ упроченъ быть другимъ. Въ такомъ случаѣ сей послѣдній называется договоромъ *побочнымъ* (*p. accessorium*); а первый *главнымъ* (*p. principale*) договоромъ.

§ 197.

Такіе побочные договоры суть:

1. Договоръ, по которому обѣщающій подвергаетъ себя условленному наказанію (paena conventionalis) на случай неустойки.
2. *Отдача чего въ залогъ* т. е. договоръ, по которому обѣщающій уступаетъ тому,

кому обѣщаніе дѣлаетъ, право на какую либо изъ своихъ вещей, дабы въ случаѣ несдержанія его слова, не понесъ онъ убытка. Вещь, на которую дозволяется такое право, называютъ *залогомъ* и сей залогъ есть или *движимый* или *недвижимый* (hypotheka), смотря по тому, имѣетъ ли вмѣстѣ ссужающій подъ залогъ заимодавецъ право на обладаніе симъ залогомъ во время главнаго договора или не имѣетъ.

Примѣч. Pactum antichaeticum commissarium.

§ 198.

Договоръ, въ которомъ кто нибудь третій обязуетъ себя выполнить обязанность должника, если бы сей послѣдній самъ не захотѣлъ того сдѣлать, называется *поручительствомъ* (fidei jussio); ручающійся за другаго называетъ его *порукою*.

Примѣч. Obstagium, возвратное поручительство.

V.

О потеряніи или уничтоженіи пріобрѣтенныхъ правъ.

§ 199.

Пріобрѣтенныя права могутъ пропадать 1) чрезъ извѣстныя естественныя перемѣны, 2) чрезъ одностороннія объявленія воли, 3) чрезъ договоры.

§ 201.

1. Обстоятельство, пресѣкающее всѣ права и обязанности, есть *смерть*, потому что она уничтожаетъ въ семъ мірѣ самое подлежащее, имѣющее право.

§ 202.

Праву приобрѣтенной собственности дѣлаетъ конецъ уничтоженіе вещи.

§ 203.

Всѣ обстоятельства, дѣлающія выполненіе договора невозможнымъ, уничтожаютъ и самой договоръ; ибо всякой договоръ заключенъ токмо подъ условіемъ физической возможности.

§ 204.

2. Коль скоро я объявляю, что не хочу болѣе имѣть извѣстнаго приобрѣтеннаго права; тогда право перестаетъ быть моимъ, ежели тогда другой кто либо приобрѣтаетъ оное, то онъ тѣмъ не обижаетъ меня. Объявленіе, что извѣстную вещь не хотятъ болѣе имѣть и щитать своею собственностію, называется *оставленіемъ* (derelictio).

§ 205.

Брошенное или оставленное благо можетъ по тому каждый приобрѣтать себѣ въ собственность чрезъ занятіе; впрочемъ долгое невла-

дѣніе не есть еще вѣрный знакъ добровольнаго отреченія отъ собственности.

§ 206.

Положительные законы объявили долгое невладѣніе и неупотребленіе собственности знакомъ оставленія оной и потерю права, ради давно брошеннаго употребленія его, называютъ *давностію* (praescriptio). Однако право естественное ни мало не признаетъ давности всеобщею достаточною причиною, терять свое право.

§ 207.

Права, приобрѣтенныя чрезъ договоръ, можетъ также всякой уничтожать одностороннимъ объявленіемъ воли; однакожъ онъ не увольняется тѣмъ отъ взятой на себя въ договорѣ обязанности.

§ 208.

3. По чему договоры могутъ токмо перестaвать и перемѣняться или выполненіемъ ихъ или новыми договорами.

§ 209.

Договоръ выполняется совершеніемъ тѣхъ дѣйствій въ пользу другаго и службъ, къ которымъ обязались, договоры долговые наипаче *уплатою* (solutio) или *расчетомъ* (compensatio).

§ 210.

Договоры, уничтожающіе другой договоръ, суть:

1. *Отпущеніе* (remissio).
2. *Обоюдное упраздненіе* (paenitentia bilateralis).

§ 211.

Договоръ перемѣняется:

1. Чрезъ *сдѣлку*.
2. Чрезъ переводъ на себя чьего нибудь долгу.
3. Чрезъ *отряженіе* (delegatio) и *раздѣленіе* (assignatio).
4. Чрезъ *уступку*.

VI.

Разсужденіе о нѣкоторыхъ способахъ пріобрѣтенія, кои по видимому не принадлежатъ ни къ занятію ни къ договорамъ.

§ 212.

Нѣкоторые думали, что есть еще другіе способы пріобрѣтать себѣ право собственности, кромѣ занятія и договора, а именно: 1) долговременность (usucapio); 2) естественное *наслѣдіе* и 3) завѣщаніе.

§ 213.

1. Пріобрѣтеніе чужой вещи чрезъ долговременное спокойное обладаніе основывается

на давности. (§ 206). Но какъ давность не составляетъ никакого основанія терять свое право; то и долгое безмятежное владѣніе само по себѣ не есть довольная причина къ приобрѣтенію извѣстной вещи въ собственность.

§ 214.

2. *Наслѣдствовать* за другимъ значитъ по его смерти приобрѣтать права его; кто симъ способомъ приобрѣтаетъ права, называется *наслѣдникомъ*; а тотъ, чьи права онъ приобрѣтаетъ, *отказчикомъ*; самой же способъ *приобрѣтенія* такого права есть *наслѣдство* (преемничество).

§ 215.

Наслѣдство или преемничество, по которому ближайшіе родственники въ восходящей или нисходящей линеи получаютъ собственность какого либо человѣка, называется *родовымъ* наслѣдствомъ (successio ab intestatu).

§ 216.

По природѣ вещей нѣтъ родоваго наслѣдства. Ибо со смертію владѣльца оканчиваются его права и вещи его становятся ни чьими; слѣдственно здѣсь наступаетъ право перваго занятія, хотя въ особенномъ постановленіи гражданскаго общества довольно имѣется причинъ вводить право наслѣдственное.

§ 217.

3. Одностороннее распоряженіе какого либо лица своею собственностію на случай смерти, называется *завѣщаніемъ* (духовною).

§ 218.

Завѣщаніе не имѣетъ по природѣ никакого праведнаго дѣйствія, по тому что здѣсь дѣйствіе воли должно еще поступить по смерти, гдѣ онаго воля уже не существуетъ.

§ 219.

Токмо по наслѣдственному договору можетъ одинъ сдѣлаться наслѣдникомъ другаго въ право-естественномъ смыслѣ. Ибо по тому договору можетъ кто либо при жизни другаго перевести на себя право надъ его собственностію, и онъ приводитъ сіе право въ дѣйство, когда тотъ умираетъ.

VII.

О борьбѣ правъ какъ между собою такъ и съ должностями.

§ 220.

Какъ въ должностяхъ могутъ происходить борьбы (нр. ф. § 360), такъ равно и въ правахъ и при томъ не только между собою взаимно, но также между правами и должностями. Борются права, когда одно ограничи-

ваетъ или занимаетъ исполненіе другаго; онѣ борются съ должностями, когда произведенію права въ дѣйство поперечитъ какая нибудь должность.

§ 221.

Произведеніе правъ въ дѣйство состоитъ въ осуществленіи предмѣта или матеріи оныхъ. Отъ того въ правахъ, кои не имѣютъ никакой опредѣленной матеріи, а содержатъ только формальныя условія всѣхъ правъ, каковы права существенныя, произтекающія вообще изъ понятія разумнаго существа, совсѣмъ не можетъ произойти борьбы.

§ 222.

Матеріальныя права ограничиваютъ другъ друга (§ 84.) и отсюда происходитъ *призракъ* противорѣчія между правами, который однако не есть истинное противорѣчіе, а только задача для разсудка опредѣлить, *какое* право годно между многими по видимому противурѣчущими другъ другу правами.

§ 223.

Слѣдующіе случаи могутъ встрѣтиться:

1. Врожденныя права одного могутъ поперечить врожденнымъ правамъ другаго.
2. Врожденыя права одного приобрѣтеннымъ правамъ другаго.
3. Приобрѣтенныя права одного приобрѣтеннымъ другаго.

4. Должность можетъ поперечить произведенію моего права въ дѣйство.

a. Совершенная должность къ самому себѣ. b. Должность права. c. Несовершенная должность.

§ 224.

Для подобныхъ случаевъ слѣдующія правила рѣшенія:

1. Никто не смѣетъ удовлетворять своего врожденнаго права съ нарушеніемъ врожденнаго права другаго.
2. Права, каковыя одинъ приобрѣлъ на лица другаго, остаются всегда ограниченными со стороны врожденныхъ правъ послѣдняго.
3. Ранѣе приобрѣтенное право предшествуетъ, въ случаѣ борьбы, приобрѣтенному позже.
4. Совершенныя должности къ самимъ себѣ, подобно какъ и праведныя должности, если однакожъ какому либо праву противорѣчатъ, уничтожаютъ всякое право. Несовершенныя должности къ другимъ ограничиваютъ произведеніе въ дѣйство нашихъ противу нихъ правъ, токмо нравственно.

§ 225.

Ограниченіе моего права противу другаго и совершеннаго должностію называется правдивымъ *воздаяніемъ* (aequitas, Billigkeit); правило онаго есть сіе: *если ты хочешь, чтобы другіе тебѣ что либо дѣлали, то дѣлай имъ тоже.* (Нр. ф. § 283). На воздаяніе нѣтъ права.

Естественнаго частнаго права

ОТДѢЛЕНІЕ ВТОРОЕ.

Естественное публичное право.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

О правѣ публичномъ вообще.

§ 226.

Совокупность свободныхъ существъ, соединенныхъ къ *общимъ цѣлямъ*, называется *обществомъ* (societas). Соединенныя симъ образомъ лица суть *члены* общества. Кто не сочленъ, тотъ *чужой* (иноземецъ). Цѣли, каковыя члены общества хотятъ вмѣстѣ привести во исполненіе, называются *цѣлями общественными* (fines sociales).

§ 227.

Общество есть токмо *нравственное*, поколику споспѣшествованіе общественной цѣли есть *одинъ долгъ добродѣтели*; *юридическое*, поколику члены обязаны должностями права содѣйствовать общей цѣли.

§ 228.

Общество составляетъ *цѣлое*, которое имѣетъ права и обязанности и называется для того *таинственнымъ* или *сложнымъ лицемъ* (persona moralis).

§ 229.

Каждое общество имѣетъ 1) одну или нѣсколько *вмѣстныхъ цѣлей* (finis communis, unio voluntatum; 2) *соединяющую силу* или содѣйствіе членовъ въ сей цѣли (unio virium); 3) *общественныя дѣла* (negotia socialia).

§ 230.

Общество можетъ быть разсматриваемо или *внутренне* въ разсужденіи праведныхъ отношеній сочленовъ между собою или *внѣшне* въ разсужденіи чужихъ (caeterorum, peregrinorum); отсюда происходитъ раздѣленіе общественнаго или публичнаго права на *внутреннее* и *внѣшнее*.

§ 231.

И такъ во всякомъ юридическомъ обществѣ имѣетъ 1) каждый членъ противу другаго извѣстныя обязанности права, равно какъ и право противу всякаго другаго члена, и для того царствуетъ между ними *общественная связь* (nexus socialis), въ силу коей всякой членъ обязанъ споспѣшествовать общей цѣли, которая потому называется также *общественнымъ благомъ*.

§ 232.

Симъ образомъ произходитъ законъ: *общее благо есть высочайшій законъ общества* и должно быть, въ случаѣ борьбы, предпочтено

благу частному, понеже къ сему не имѣется должности принужденія. (Salus societatis suprema lex esto).

§ 233.

Общества различаются между собою наипаче 1) по своей *цѣли*, и могутъ сообразно оной раздѣлены быть вообще на *естественныя* и *произвольныя*, смотря потому, самою ли природою опредѣлена цѣль или же произволомъ; 2) по своей *дѣятельности*, въ разсужденіи которой суть онѣ либо *временныя* либо *пожизненныя* либо *вѣчныя*.

§ 234.

Всякое юридическое общество должно произходить или изъ должности или изъ договора. Однакожъ и самое общество, изъ должности происходящее, все надлежитъ быть оцѣниваемо по идеѣ взаимнаго согласія воли т. е. по *идеѣ* возможнаго заключенія договора. Отъ того правовластность всѣхъ обществъ даетъ себя цѣнить по идеѣ договора.

§ 235.

Общество *правовластно* или *законно*, когда его 1) цѣль, 2) способы его произхожденія и 3) средства, употребляемыя къ достиженію его цѣли, правовластны.

§ 236.

Почему во всякомъ обществѣ должно разсматривать общественныя права и обязан-

ности 1) по цѣли общества, 2) по понятію служащаго ему основою договора.

§ 237.

Чрезъ приступленіе къ обществу члены всякой разъ теряютъ извѣстную часть своей естественной свободы, потому что входятъ тѣмъ въ новыя обязанности принужденія; но съ другой стороны и выигрываютъ касательно свободы своей, потому что получаютъ новыя права противъ прочихъ членовъ и противу общества.

§ 238.

Если одинъ членъ общества обижаетъ другаго: то о правѣ обиженнаго надобно судить по цѣли общества и по содержанію договора. Вообще надлежитъ обиженному право принужденія противу обидчика или право прервать общественную съ нимъ связь.

§ 239.

Если по сему обижаетъ кто цѣлое общество: то можетъ имъ быть принужденъ или же и исключенъ; такое же право приличествуетъ и частному человѣку противу всего общества, если оно обижаетъ его.

§ 240.

Если одинъ сочленъ общества обижаетъ другаго такъ, что сею обидою нарушается цѣль общества или общественный договоръ: то тѣмъ обижается все цѣлое общество и обиженный можетъ требовать отъ всѣхъ по-

мощи противъ обидчика. По сему общество имѣетъ не токмо право, но даже и должность заступать частнаго симъ образомъ обиженнаго человѣка.

§ 241.

Внѣшнее общественное право изъясняетъ права и обязанности, приличествующія извѣстному обществу и его членамъ противу *чужихъ* (лицъ), кои не составляютъ членовъ онаго общества.

§ 242.

Общество есть *лицо* и потому многія общества должны допускать одно въ другомъ право *личности*, *свободы* и *равенства* (§ 47) и не имѣютъ никакихъ *положительныхъ* между собою обязанностей, кромѣ такихъ, кои произносили изъ договоровъ.

§ 243.

По сему такое общество, которое бы имѣло цѣлію обижать общества другія, было бы противо-праведное и могло бы отъ другихъ обществъ разрушено быть силою.

§ 244.

Напротивъ того каждому правовластному обществу должны приличествовать всѣ тѣ права, какія содержатся вообще въ понятіи нравственной природы. Для сей причины можетъ

оно также приобрѣтать права, отчуждать оныя, употреблять насиліе противъ несправедливости, и пр.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

О различіи равнаго и неравнаго общества.

§ 245.

Право какого нибудь члена общества опредѣлять по своему произволу то, что должно быть со стороны прочихъ членовъ дѣлаемо для цѣли общественной, называется *вышнимъ начальствомъ* (imperium); а самой таковой членъ *начальникомъ* (imperans). Общество, имѣющее высшаго начальника, называется *неравнымъ*; не имѣющее же такаго, *равнымъ*. Въ отношеніи къ высшему начальнику члены, долженствующіе ему повиноваться, именуются *подданными* (subditi).

§ 246.

Первоначально или по себѣ ни одинъ членъ не имѣетъ права предписывать дѣйствія другому; ни одинъ отъ природы не имѣетъ высшаго начальства. Отъ того всѣ общества, если только между ними не положено ничего другаго, по природѣ *равныя* общества, въ коихъ одинъ членъ столько же значитъ какъ и другой. Даже сіе общество не рушается и тогда, когда одному дозволяются особенныя

права, а другому налагаются особенныя обязанности. Ибо особое *право преимущества* (praerogativa) еще не вышшее начальство и особая обязанность еще не *подданство* (subjectio).

§ 247.

Какъ въ равномъ обществѣ каждый сочленъ имѣетъ равныя права и равныя обязанности; то и должно все, что служитъ къ цѣли общественной, опредѣляемо быть по общему разсужденію и единогласію. Въ семъ единогласіи членовъ состоитъ *воля* общества.

§ 248.

Во всякомъ обществѣ требуютъ общественныя дѣла, чтобы опредѣлено было, какъ должно имъ быть исправляемыми по извѣстному правилу. Сіи правила опредѣляются въ равномъ обществѣ единосогласіемъ членовъ и называются *законами* общества.

§ 249.

То, чему вообще или въ особенномъ случаѣ надлежитъ послѣдовать, должно быть въ равномъ обществѣ рѣшаемо *голосами* (vota) т. е. объявленіемъ воли каждаго члена общества порознь.

§ 250.

Голоса суть или *утвердительные* или *отрицательные*; *безусловные* или *условные*; явные (изразительные) или *подразумѣваемые*;

письменные или *изустные*; *совѣтные* или *рѣшительные*; *единогласные* или *разногласные*, и т. д.

§ 251.

То, что опредѣляется голосами, называется *постановленіемъ* (Beschluß). Въ равномъ обществѣ опредѣляется сіе постановленіе единогласіемъ и голосъ каждаго сочлена есть голосъ *рѣшительный*.

§ 252.

Единодушными голоса называются, когда голоса всѣхъ согласны. Тамъ, гдѣ токмо многіе голоса согласны, имѣетъ мѣсто *большинство голосовъ* (majora); гдѣ же токмо очень малые, *меньшинство* (minora). Если число согласныхъ и уклоняющихся голосовъ равно: то это называется *равенствомъ голосовъ* (paria). —

§ 253.

Если долженствуетъ рѣшать большинство голосовъ: то нужно, чтобы сіе положено было въ договорѣ или опредѣлено особеннымъ постановленіемъ.

§ 254.

Голоса *щитаются*, *а не взвѣшиваются*; которая часть голосовъ долженствуетъ рѣшить, голосами присутствующихъ или также и отсутствующихъ членовъ; долженъ ли при

равенствѣ голосовъ имѣть мѣсто голосъ извѣстнаго лица или жребій или calculus minervae, все сіе необходимо поставляется уже напередъ. Иначе дѣло остается въ прежнемъ состояніи.

§ 255.

Впрочемъ изъ понятія равнаго общества слѣдуетъ: 1) что всѣ законы общества основываются на соглашеніи; 2) что никакое общество не можетъ состоять безъ законовъ и безъ наблюденія оныхъ; 3) что всякой членъ общества обязанъ закономъ повиноваться и подвергать себя онымъ при вступленіи въ общество.

§ 256.

Далѣе явствуетъ, что всякое общество въ правѣ давать по своему изволенію законы обществу, уничтожать, перемѣнять оные и т. д. и хотя каждый членъ состоитъ *подъ* законами, однакожъ всѣ вмѣстѣ взятые стоятъ *надъ* ними.

§ 257.

Въ неравномъ обществѣ вышній начальникъ имѣетъ право предписывать подданнымъ законы и подданные обязаны къ повиновенію.

§ 258.

По сей причинѣ ему принадлежитъ право на всѣ средства, каковы нужны къ тому, чтобы привести законы въ силу.

§ 259.

А какъ никто не можетъ быть обязанъ такими законами, которыхъ не знаетъ; то законы должны быть вышшимъ начальникомъ надлежаще объявлены.

§ 260.

Поелику права вышшаго начальника опредѣляются цѣлію и договоромъ общества; то онъ обязанъ употреблять свою власть токмо во благо и въ пользу общества. Потому всѣ законы должны быть сообразны общему благу. Онъ обязанъ также и тѣми условіями, каковыя положены между нимъ и подданными при взятіи на себя вышшаго начальства.

§ 261.

Вышшее начальство называется *деспотическимъ*, или воля вышшаго начальника можетъ повелѣвать все, что хочетъ и какъ что хочетъ; если же воля вышшаго начальника ограничена извѣстными законами, то оно *умѣренно*. Подданный, подчиненный деспоту, есть его *рабъ*. Рабство есть такое состояніе, въ которомъ кто либо подверженъ другому во всемъ и безусловно.

§ 262.

Умѣренныхъ вышшихъ начальствъ можно представить себѣ многіе роды. Въ нихъ остает-

ся подданнымъ свобода во всѣхъ отношеніяхъ, въ каковыхъ они не подчинили себя вышшему начальнику общества онымъ договоромъ.

§ 263.

А какъ никто не можетъ быть обязанъ къ чему либо такому, что ни физичики ни нравственно невозможно; то и самый рабъ не можетъ быть къ тому обязаннымъ, и поелику рабъ все еще остается человѣкомъ и всякое вышшее начальство должноб ыть вмѣстѣ и для него учреждено; то можетъ оно простираться лишь на *внѣшнія* его дѣянія и всегда должно попускать имъ ограниченіе отъ природныхъ существенныхъ правъ человѣческой природы.

§ 264.

Вышшій начальникъ въ отношеніи къ своимъ подданнымъ имѣетъ право принуждать ихъ, и когда они преступаютъ законъ, *наказывать*; онъ можетъ потому наказаніямъ своимъ дать законамъ надлежащую силу. Въ обществѣ равномъ имѣетъ также цѣлое общество право дѣлать то и другое.

ГЛАВА ТРЕТІЯ.

О домашнихъ обществахъ въ особенности.

§ 265.

Токмо такія общества могутъ быть въ естественномъ правѣ разсматриваемы въ осо-

бенности, коихъ цѣль основана на самой природѣ человѣка и слѣдовательно познается изъ сей природы. Подобныхъ обществъ имѣется особенно два рода: 1) *домашнія*, которыхъ цѣль есть въ особенности содержаніе рода человѣческаго; 2) *Государство*, коего цѣль есть основаніе праведнаго между людьми состоянія. Государственное Право составляетъ особую науку. О правѣ домашнихъ обществъ имѣетъ быть здѣсь говоримо.

§ 266.

Домашнее общество есть по большой части общество сложенное изъ *супружескаго*, *родительскаго* и *начальническаго* и составляетъ вмѣстѣ *семейство*.

I.

О супружескомъ обществѣ.

§ 267.

Общество между двумя особами обоего пола, которое имѣетъ цѣлію удовлетвореніе полового побужденія въ границахъ нравственности, называется *супружествомъ* (matrimonium); договоръ, по которому оно заключается, *договоромъ супружества* (pactum matrimoniale); члены онаго суть *мужъ* и *жена*; оба же *супруга* (conjuges).

§ 268.

Договоръ, которымъ способныя къ супружеской жизни лица законно обязуются другъ другу къ браку, есть *сговоры* (sponsalia). Начало выполненія договора супружества называется *свадьбою* (женитьбою).

§ 269.

Нравственныя границы, въ каковыхъ единственно бракъ можетъ быть заключенъ годнымъ образомъ, суть:

1. Чтобы размноженіе рода не воспящаемо было умышленно.
2. Чтобы супруги принимали на себя попеченіе о содержаніи и воспитаніи раждаемыхъ ими дѣтей.

§ 270.

Право, каковое супруги пріобрѣтаютъ въ своемъ договорѣ относительно одинъ къ другому, есть взаимное *лично-вещественное* право, потому что они получаютъ взаимно право на употребленіе свойственныхъ полу ихъ силъ и способностей.

§ 271.

Супружество называется *единобрачіемъ*, когда одинъ мущина и одна женщина связуются бракомъ; *многобрачіемъ*, когда нѣсколько лицъ обоего пола сопрягаются брачно. *Община женъ* (communio uxorum) имѣетъ мѣсто

тамъ, гдѣ многіе мущины брачутся съ тѣми же самими женщинами.

§ 272.

Поелику разумъ и опытъ научаютъ насъ, что цѣль супружества можетъ быть достигаема наилучшимъ образомъ: 1) ежели бракъ заключается пожизненно; 2) только между двумя особами; 3) исключительно между ними; то образованнѣйшіе народы давно уже возвысили сіи принадлежности или ограниченія брака во всеобщій законъ и освятили оный религіею, хотя Естественное Право à priori не содержитъ на это ничего опредѣлительнаго.

§ 273.

Естественнымъ Правомъ не опредѣлено также и то, чтобы кровные родственники не посягали одинъ за другаго, хотя запрещеніе того оправдывается нѣкоторыми разсужденіями объ особенныхъ отношеніяхъ людей.

§ 274.

Супруги обязаны взаимно: 1) дѣлать все то, чего сожитіе половъ требуетъ подъ нравственными ограниченіями; 2) что нужно къ содержанію и воспитанію раждаемыхъ дѣтей, потому что они обязаны пещися о *прокормленіи* дѣтей, и поелику такая тѣсная связь безъ сожитія почти невозможна, жить другъ съ другомъ вмѣстѣ.

§ 275.

Бракъ уничтожается по естественнымъ законамъ: 1) смертію одного супруга; 2) когда наступаютъ нечаянныя обстоятельства, дѣлающія цѣль супружества невозможною и другой не хочетъ болѣе оставаться въ супружескомъ быту; 3) согласіемъ обоихъ супруговъ, если тѣмъ не нарушаются права кого нибудь третьяго; 4) прелюбодѣяніемъ или невѣрностію котораго либо изъ супруговъ, если тогда другой не хочетъ въ супружествѣ оставаться.

§ 276.

Сговоры рушатся: 1) когда обѣ стороны хотятъ того; 2) когда встрѣтятся обстоятельства, дѣлающія бракъ невозможнымъ; 3) когда одинъ кто не выполняетъ условій сговоръ и другой не хочетъ того принять, а паче уничтожить договоръ.

§ 277.

Уничтоженіе брака при жизни обоихъ супруговъ есть *разводъ* (divortium); уничтоженіе сговоръ при жизни сговоренныхъ, *размолвка* (repudium).

II.

О родительскомъ обществѣ.

§ 278.

Поелику дѣти при рожденіи своемъ не способны существовать и дѣйствовать сами

собою и потому не могутъ еще быть почитаемы за полныя лица, родители же произвели ихъ на свѣтъ; то принадлежатъ они какъ бы въ собственность родителямъ. Право родителей надъ дѣтьми называется *родительскою властію* (potestas parentalis). —

§ 279.

А какъ дѣти раждаются *человѣками*, то имъ отъ рожденія приличествуютъ уже всѣ права человѣческія. Слѣдственно родительская власть не можетъ простираться далѣе, нежели сколько сіи права то дозволяютъ.

§ 280.

И такъ родительская власть можетъ простираться токмо до права управлять способностями, силами и поступками дѣтей въ той мѣрѣ, въ каковой управленіе сіе не противорѣчитъ естественнымъ правамъ дѣтей.

§ 281.

Слѣдовательно родители имѣютъ право воспитывать своихъ дѣтей, а потому и право къ принудительнымъ средствамъ, каковыя потребны къ тому, чтобы сдѣлать дѣтей способными достигнуть ихъ назначенія и воспользоваться полною личностію.

§ 282.

Но родители имѣютъ также право принуждать дѣтей къ такимъ дѣйствіямъ, которыя

приносятъ имъ пользу, если они токмо не вредятъ тѣмъ назначенію дѣтей.

§ 283.

Должность родителей воспитывать надлежаще дѣтей своихъ, разсматриваемая въ отношеніи къ дѣтямъ есть должность добродѣтели; напротивъ того родители же имѣютъ взаимно должность права требовать другъ отъ друга воспитанія дѣтей.

§ 284.

Между родителями и дѣтями имѣется общество, когда послѣднія достигаютъ употребленія своего смысла, въ которомъ общественная цѣль есть содержаніе и образованіе дѣтей; средствами же служитъ то, что въ родителяхъ признается вышшее начальство, а дѣти обязуются къ повиновенію родителямъ. Такимъ образомъ родительское общество есть 1-е *неравное* и 2-е объ немъ должно судить по идеѣ договора, къ которому дѣти, ежели ихъ представляютъ себѣ совершеннолѣтними, могутъ давать согласіе.

§ 285.

Дѣйствіе, которымъ родители увольняютъ дѣтей изъ подъ родительской своей власти, называется *отпущеніемъ на волю* (emancipatio). Естественная эпоха онаго есть тогда, когда природа окончила ихъ образованіе, такъ что

дѣти достигли уже такаго возраста, въ которомъ могутъ жить и дѣйствовать сами по себѣ. Сей возрастъ называется *совершеннолѣтіемъ* или возмужалостію.

§ 286.

Право родителей въ отношеніи къ дѣтямъ, подобно праву супруговъ въ отношеніи одного къ другому, есть *личное* т. е. такое, коего нельзя по произволу переводить на другихъ.

§ 287.

Впрочемъ воспитаніе можетъ быть вручено другому или самими родителями или, если родители отсутствуютъ либо умерли, Государствомъ. Тотъ, кто принимаетъ на себя должность несуществующихъ родителей противу дѣтей, называется *опекуномъ*; а дѣти *питомцами* (или *недорослями*). Опекунство кончится, коль скоро дитя становится *совершеннолѣтнимъ* или можетъ жить самъ собою.

§ 288.

Родительская власть приличествуетъ обоимъ супругамъ. Если одинъ изъ нихъ умираетъ, то она соединяется вся въ томъ, которая въ живыхъ остается.

III.

О домашнемъ господственномъ обществѣ.

§ 289.

Домашнія службы суть тѣ, которыя нужны въ домашнемъ быту. Кто обязывается

исправлять домашнія службы по волѣ хозяина въ замѣну содержанія своего, тотъ *слуга, служанка, челядинецъ*, коихъ вышшій начальникъ есть *хозяинъ* и *хозяйка*. Общество между хозяевами и челядью есть *домашнее общество*.

§ 290.

Права и должности, приличествующія господину и челяди взаимно, явствуютъ изъ цѣли и особеннаго договора сего общества.

§ 291.

Вмѣсто содержанія можетъ также быть опредѣлена и сумма денегъ. Службы, къ коимъ обязываетъ себя челядь, суть или опредѣленныя или неопредѣленныя, и обязанность къ нимъ длится или опредѣленное токмо время или пожизненно.

§ 292.

Челядинецъ, обязующійся на всю свою жизнь ко всѣмъ родамъ службы, каковыхъ требуетъ хозяинъ, есть его *рабъ*. Таковый рабъ не можетъ ничего безъ воли своего господина ни приобрѣтать, ни входить въ обязанности, потому что всѣ его силы и стяжанія принадлежатъ господину.

§ 293.

Дѣйствіе, которымъ господинъ даетъ своему рабу свободу, есть *увольненіе* (manumissio).

§ 294.

Правовластность рабства возможна лишь чрезъ договоръ.

IV.

О сѣмействѣ.

Сѣмейство или фамилія есть общество сложенное изъ супружескаго, родительскаго и домашняго. Посему члены сѣмейства суть: 1) *дому владыка* или хозяинъ и *дому владычица* или хозяйка; 2) ихъ *дѣти*; 3) *челядь*. Всѣ же вмѣстѣ суть *домовники* (domestici).

§ 295.

Цѣль сѣмейства есть то, чтобы каждый членъ достигалъ своей цѣли при помощи прочихъ членовъ.

§ 296.

Глава сѣмейства (дому владыка) есть отецъ и мать; дѣти и челядинцы ихъ подчиненныя.

Естественнаго Публичнаго Права

ОТДѢЛЕНІЕ ВТОРОЕ.

Естественное Гражданское Право.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

О *понятіи праведнаго происхожденія и длительности гражданства.*

§ 297.

Общество, имѣющее цѣлію защищать свое право въ области своей, называется *граждан-*

скимъ обществомъ. Гражданское общество подъ законами публичными есть *Государство* (civitas, respublica). Каждый членъ онаго порознь называется *гражданиномъ*; Государству противоположено *естественное состоянie.*

§ 298.

По сему цѣль Государства есть: 1) защита права въ Государственной области противу всякаго; 2) исполненie того, чего всѣ желаютъ и что однакожъ безъ соединенiя силъ быть не можетъ.

§ 299.

Надобно, чтобы какъ цѣль, такъ и средства въ Государствѣ вообще приняты были за благо. То же, что составляетъ предмѣтъ воли всѣхъ, называется *публичнымъ*; отъ того-то все, что касается до Государства, именуется *публичнымъ*. Государственная цѣль есть цѣль *публичная* (общенародная); достиженie оной *общенародное благо.*

§ 300.

Средства къ выполненiю Государственной цѣли есть установленie такой власти, которая бы превосходила всякую другую, хотящую ей препятствовать, т. е. *верховной власти.*

§ 301.

По сему члены Государства соединяются къ верховной публичной власти, которой пред-

лежитъ споспѣшествовать по общенароднымъ законамъ благу цѣлаго или цѣли Государства. Наука о взаимныхъ правахъ и обязанностяхъ верховной власти въ отношеніи къ членамъ Государства, называется (внутреннимъ) *Государственнымъ Правомъ*.

§ 302.

Какъ цѣль Государства есть необходимая цѣль для всего человѣческаго рода и тѣмъ только можетъ быть достигнута, что послѣдующій родъ принимаетъ на себя права и обязанности предъидущаго; то Государство по своей природѣ есть *вѣчное общество* (§ 22).

§ 303.

Праведная же вѣковѣчность Государства возможна тѣмъ, что земля, на которой живутъ члены Государства, дѣлается *Государственною областію* (territorium); что она подчиняется на вѣчныя времена всему Государственному обществу съ тѣмъ условіемъ, что ни кто не можетъ ни наблюдать ни населять какую либо часть оной земли, не подчинивъ себя верховной власти.

§ 304.

Государство не можетъ быть представляемо себѣ возможнымъ иначе, какъ токмо по идеѣ договора, котораго однако необходимыя условія опредѣлены уже понятіемъ Государства

и которыя потому со всѣмъ не зависятъ отъ произвола.

§ 305.

Договоръ, по идеѣ котораго люди долженствуютъ соединяться въ Государство, называется *договоромъ гражданскимъ* (pactum sociale) и заключаетъ въ себѣ: 1) *договоръ соединенія* (p. unionis); 2) *договоръ правленія* (p. constutionis); 3) *договоръ подчиненности* (p. subjectionis). Сіи называются также *коренными гражданскими договорами*.

§ 306.

Не нужно открывать на дѣлѣ заключеніе сихъ договоровъ, чтобы представить праведное состояніе Государства. Ибо оно само по себѣ правовластное и достодолжное состояніе, и нѣтъ нужды показывать, *какъ* поступаютъ въ сіе состояніе, хотя явно, что неправедное притязаніе въ ономъ не заслуживаетъ никакого оправданія.

§ 307.

Договоръ, коимъ принимается кто либо гражданиномъ въ Государство, называется *договоромъ приемнымъ* (p. receptionis).

§ 308.

Гражданскимъ договоромъ отчуждаетъ каждой гражданинъ: 1) часть своей естественной свободы, подчиняя свою волю, волѣ всеоб-

щей или верховной власти; за то приобрѣтаетъ онъ болѣе, нежели сколько отдаетъ, а именно соединенную силу всѣхъ къ охраненію его правъ и къ приведенію въ дѣйствіе его цѣли вмѣстѣ съ цѣлями прочими; 2) каждый ограничиваетъ свое право собственности, подчиняя оное всеобщимъ Государственнымъ условіямъ и публичнымъ законамъ. — Государство приобрѣтаетъ на то *верховное право собственности* (dominium eminens); за то Государство охраняетъ его собственность отъ всякаго неправеднаго нападенія.

§ 309.

Но изъ первоначальнаго Государственнаго договора не слѣдуетъ:

1. Чтобы движимая собственность не могла быть отлучена отъ Государственной области.

2. Чтобы всякій гражданинъ Государства, который не обязался особыми должностями, не былъ воленъ оставить Государственную область съ движимымъ своимъ имуществомъ.

§ 310.

Гражданскій договоръ можетъ быть заключенъ какъ изразительно такъ и подразумѣваемымъ образомъ; послѣднее тѣмъ паче, что всѣ его условія извѣстны и открыты и потому

всякой на оныя согласуется, кто только дѣйствіями или законами показываетъ, что хочетъ быть членомъ Государства.

§ 311.

Поелику долгъ человѣка есть хотѣть жить въ Государствѣ; то и не можетъ быть противно праву то, чтобы съ маловозрастными обрѣтающимися въ Государствѣ поступаемо было по Государственнымъ законамъ. Тѣмъ не нарушается ихъ свобода оставаться въ Государствѣ или выходить изъ онаго, коль скоро они достигли совершенныхъ лѣтъ.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

Объ отношеніяхъ правъ между Государствомъ и гражданиномъ вообще.

§ 312.

Совокупность всѣхъ членовъ Государства называется *народомъ* или *націею*. Часть земной поверхности, принадлежащая народу, который воздвигъ на ней Государство, именуется *Государственною областію* или *землею*.

§ 313.

Все, что касается до цѣли Государства, есть *дѣло Государственное*, наипаче ежели относится то до всего Государства.

§ 314.

Всякое Государство есть *таинственное лицо* (§ 2.) и потому имѣетъ волю, должности и права.

§ 315.

Воля Государства есть та, въ которую всѣ члены соединились, которую по сей причинѣ каждый гражданинъ обязуется по праву признавать за свою собственную волю.

§ 316.

Воля Государства должна быть такаго рода, чтобы всѣ сочлены *могли*, яко разумныя существа, соглашаться въ оную. Иначе не было бы возможно, чтобы они правомъ могли быть обязаны, признавать ее своею собственною. Для того Государственная воля долженствуетъ быть волею *всеобщею*, хотя она и не всегда есть *воля всѣхъ*. Ибо и самой тотъ, который хотѣлъ бы чего нибудь инаго, ежели бы въ состоянiи былъ одинъ повелѣвать, можетъ не смотря на то согласиться, различную волю другаго, поелику онъ не хочетъ допустить его воли, признавать также закономъ и для себя самаго, если токмо оную вообще можно представлять себѣ волею всеобщею.

§ 317.

Совокупность правъ, принадлежащихъ Государству въ отношенiи къ своимъ сочленамъ, соста-

вляетъ *Государственную власть* (potestas reipublicae). Такая власть должна приличествовать каждому Государству по тому, что содержитъ средства къ благопоспѣшествованію общенародной цѣли; а кто хочетъ цѣли, тотъ долженъ хотѣть и средствъ. Впрочемъ она довольно ограничена уже тѣмъ, что есть *власть на Государственную цѣль*.

§ 318.

Государственная власть по своей природѣ 1. есть *единая*, *единство воли*, которая направляетъ ее и въ семъ разумѣ называется она *Правительствомъ*; 2. *высочайшая*, слѣдственно *независимая* и называется въ семъ уваженіи *верховною* (souverainité); 3. *ненарушимая* или *святая*, въ каковомъ разумѣ именуется *величествомъ*, которое всякаго сочлена Государства обязываетъ къ безусловному повиновенію.

§ 319.

Надобно, чтобы Государственная власть была кому либо вручена, и въ договорѣ правленія (§ 305.) опредѣляется особа, которой она долженствуетъ приличествовать. Потому сія особа называется *Государемъ*, *верховнымъ Властелиномъ*, *Владыкою*, *Главою Государства*.

§ 320.

Всѣ граждане подчинены высочайшей власти и называются для того *подданными* въ противоположность Государю.

§ 321.

Подчиненность подданныхъ безусловна касательно всѣхъ дѣлъ Государственныхъ (§ 313).

§ 322.

Государь есть *публичная* особа, по тому что печется о дѣлахъ общенародныхъ; подданные называются лицами *частными*, ежели иначе не употребляются къ исправленію общественныхъ дѣлъ и слѣдовательно не дѣйствуютъ именемъ Государя.

§ 323.

Всѣ права гражданъ въ отношеніи къ Государю соединяются въ правѣ требовать, чтобы онъ радѣлъ о цѣли общественной. Сіе-то и ставится ему также въ должность, ради которой приличествуютъ ему всѣ права его.

§ 324.

Всѣ гражданскія обязанности сосредоточиваются въ томъ, чтобы каждый гражданинъ дѣлилъ то, чего требуетъ отъ него цѣль Государства, опредѣлено ли то существомъ Государства вообще или же волею Владыки въ особенности.

§ 325.

Почему свобода гражданина уничтожена волею Государя относительно всѣхъ Государственныхъ дѣлъ; но касательно частныхъ дѣлъ остается она неограниченною. Ибо охранять сію свободу — есть прямо цѣль Государства.

§ 326.

Общество въ Государствѣ называется *публичнымъ*, ежели имѣетъ цѣлію Государственное дѣло; во всякомъ другомъ случаѣ оно токмо *частное*.

§ 327.

Общество публичное можетъ быть учреждено токмо съ соизволенія Государства, и подчинено Государственной власти безусловно.

§ 328.

Частныя общества могутъ учреждать граждане по своему произволу, коль скоро они ни въ цѣли ни въ средствахъ не противны власти Государственной.

§ 329.

Всякое частное общество состоитъ въ такомъ же отношеніи къ Государству, какъ и всякой гражданинъ особенно. Слѣдственно всѣ онѣ состоятъ въ Государственной власти.

§ 330.

Частныя общества называются также иногда *публичными*, поколику особенно признаны Государствомъ.

§ 331.

Къ частнымъ обществамъ последняго рода принадлежатъ и *церькви*, т. е. такія общества, которыя имѣютъ цѣлію отправленіе извѣстнаго общаго богослуженія.

ГЛАВА ТРЕТІЯ.

Точнѣйшее разсмотрѣніе Государственной цѣли.

§ 332.

Высочайшая и существенная цѣль Государства конечно есть произведеніе совершеннаго праведнаго состоянія, т. е. такаго, въ которомъ право владычествуетъ безусловно; однако же нѣтъ сомнѣнія, что каждый долженъ также дать на то свое согласіе, если Государство избираетъ себѣ предмѣтомъ всѣ тѣ общественныя цѣли, которыя бы безъ власти Государственной или со всѣмъ не могли пріити въ исполненіе или по крайней мѣрѣ не такъ удобно.

§ 333.

Водвореніе праведнаго состоянія есть *главная цѣль* Государства; всѣ прочія обществен-

ныя цѣли токмо *побочны* и по своей природѣ подчинены оной первой.

§ 334.

И такъ если что либо долженствуетъ быть признано цѣлію Государства, то требуется доказать:

1. Что то общественная цѣль.
2. Что она не можетъ быть вовсе достигнута иначе, какъ посредствомъ Государственной власти или по крайней мѣрѣ наилучше посредствомъ оной.
3. Что ни цѣль ни средства не противорѣчатъ главной цѣли Государства.

§ 335.

Токмо о праведномъ состояніи можно изъ природы человѣка доказать, что оно единственно посредствомъ Государства можетъ быть навѣрно достигнуто. Потому оно одно существенная и необходимая цѣль каждаго Государства. — Долженствуютъ ли существовать прочія цѣли Государства или можно ли попеченіе объ оныхъ предоставить частнымъ лицамъ — это зависитъ отъ различныхъ состояній народа, а вообще опредѣлено быть не можетъ. Можетъ быть опредѣлено только то, имѣютъ ли онѣ качества цѣли Государства или нѣтъ.

§ 336.

Цѣли, имѣющія качества Государственныхъ, не будучи однако тѣмъ необходимыми, суть *случайныя*; тѣже, кои необходимо должны быть цѣлями Государства, *необходимыя*.

§ 337.

Необходимая и существенная цѣль Государства есть: охраненіе правъ каждаго, въ Государственной области обрѣтающагося.

§ 338.

Цѣли, имѣющія качества Государственныхъ, суть:

1. Облегченіе правопроизводства для всѣхъ.
2. Споспѣшествованіе всеобщей искусности націи.
3. Споспѣшествованіе всеобщему нравственному образованію націи.
4. Споспѣшествованіе всеобщему благоденствію.

И все сіе въ той мѣрѣ, въ каковой 1. можетъ то быть вмѣстно съ правами всѣхъ и въ каковой 2. частныя силы по положенію обстоятельствъ недостаточествуютъ къ споспѣшествованію симъ цѣлямъ всеобщаго желанія.

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ.

Дальнѣйшее раздробленіе Государственной власти.

§ 339.

Права Государственной власти называются *правами величества* (jura majestatica, regalia, potestatis); произведеніе сихъ правъ въ дѣйство въ отношеніи къ подданнымъ, называется *правительствомъ* или *правленіемъ Государства*, (regimen civitatis); право же на то вообще *гражданскимъ верховнымъ властительствомъ* (imperium civile).

§ 340.

Права величества суть частію *существенныя*, частію *случайныя*, смотря по тому, должны ли онѣ познаваемы быть изъ понятія высочайшаго властительства или же изъ другихъ обстоятельствъ. Здѣсь разсматриваемъ мы токмо существенныя права величества.

§ 341.

Всеобщая формула для всѣхъ правъ величества есть: всякій верховный властелинъ гражданства имѣетъ право дѣлать все то, что лишь можетъ быть представляемо себѣ въ правовластномъ согласіи съ цѣлію Государственной.

§ 342.

Сіе право состоитъ 1. изъ права распоряжать всѣмъ тѣмъ, что касательно цѣли Государства послѣдовать должно, т. е. *распорядительная власть*, которая проистекаетъ изъ единства воли; 2. изъ права рѣшать, *какъ* съ распоряженіемъ принимать свое примѣненіе, *власть рѣшающая*, которая происходитъ изъ ея независимости; 3. изъ права, исполнять свою волю — *исполнительная власть*, которая слѣдуетъ изъ ея ненарушимости.

§ 343.

Распорядительная власть состоитъ *вопервыхъ* изъ власти *законодательной* (potestas legislativa).

§ 344.

Законъ вообще есть всеобщее правило, обязующее волю, и называется въ особенности *закономъ права*, когда возлагаетъ на волю обязанности принужденія. Сей законъ есть *естественный*, поколику познается изъ однихъ понятій разума; *положительный*, поколику опредѣленъ волею Государя.

§ 345.

Всѣ законы, даваемые Государствомъ, суть *положительные*. Но какъ право давать законы основывается на законѣ естественномъ, происходя изъ договора; то годность всѣхъ зако-

новъ положительныхъ и всѣхъ происходящихъ оттуда правъ основывается наконецъ также на естественномъ правѣ.

§ 346.

Поелику воля законодателя заимствуетъ свою силу изъ права естественнаго; то и ограниченъ онъ симъ послѣднимъ, и не имѣетъ потому права давать такіе положительные законы, которые 1. противорѣчатъ законамъ естественнаго права, и 2. которые повелѣваютъ чтонибудь неправственное. Ибо разумъ содержитъ послѣднюю основу всѣхъ обязательствъ, и слѣдственно къ тому, что противорѣчитъ его законамъ, совершенно никакой человѣкъ обязуемъ быть не можетъ.

§ 347.

Не нужно чтобы то, что праведно по природѣ, предписываемо было положительнымъ закономъ, и то, что неправедно по природѣ, было онымъ запрещаемо. Положительные законы опредѣляютъ токмо то, что по однѣмъ понятіямъ разума или по праву естественному неопредѣлено.

§ 348.

Но прямо потому, что природа оставила много неопредѣленнаго и многіе разные случаи попускаютъ разныя опредѣленія, нужно опре-

дѣленіе законовъ особенною волею, т. е. положительнымъ законодательствомъ.

§ 349.

Всякой такой положительный законъ, который можетъ быть представляемъ себѣ какъ возможное средство къ достиженію цѣли Государства, и не противорѣчитъ никакимъ естественнымъ законамъ права, есть законъ праведный.

§ 350.

Поелику никто не можетъ быть обязываемъ тѣмъ, чего онъ безъ вины своей не знаетъ; то положительные законы должны быть возвѣщаемы. Надлежащее возвѣщеніе закона называется *обнародованіемъ* онаго, къ каковому слѣдственно обнародованію законодатель обязанъ правомъ.

§ 351.

Въ правѣ законоположенія содержится вмѣстѣ 1. право давать новые законы, упразднять старые или перемѣнять; 2. уяснять достовѣрно сомнительный смыслъ законовъ; 3. дѣлать изъятія изъ законовъ для нѣкоторыхъ граждан въ особенности или давать *разрѣшенія и привилегіи*.

§ 352.

Законы по своему содержанію опредѣляются разными родами возможныхъ средствъ, которыя

необходимы къ достиженію цѣли Государства и могутъ быть указаны законами.

§ 353.

Поелику Государственные законы касаются:

1. Либо правъ, каковыя должны имѣть годность въ Государствѣ и способовъ, каковыми приводятся въ дѣйство — *законы права.*
2. Либо способа, какимъ каждый долженъ своими поступками содѣйствовать всеобщей цѣли Государства — *законы благочинія.*
3. Либо образа, каковымъ должны быть собираемы пособія съ имуществъ, дабы привести Государство въ состояніе, выполнить свои должности — *законы финансовъ.*

§ 354.

Положительные законы права могутъ быть частію *публичные*, частію *приватные законы. Права*, смотря потому, касаются ли онѣ правъ Государства въ отношеніи къ гражданамъ или правъ гражданъ между собою.

§ 355.

Симъ могутъ быть введены *способы промысловъ*, каковыхъ Естественное Право не опредѣляетъ; а то, что Право Естественное оставило неопредѣленнымъ и слѣдовательно позволеннымъ, можетъ быть точнѣе опредѣлено, ограничено, условлено либо со всѣмъ запрещено, по колику то по началамъ Естественнаго Права возможно.

§ 356.

Но къ правамъ распорядительной власти принадлежитъ также во вторыхъ и право дѣлать всякія *заведенія*, которыя могутъ служить къ достиженію цѣли Государства.

§ 357.

Рѣшающая власть (§ 342) называется также *судейскою*. Поелику ни кто не можетъ своему сужденію о спорномъ своемъ правѣ противу другаго доставить праведной годности (§ 81); то главная пружина къ основанію Государства есть необходимость поставить безпристрастнаго и правогоднаго судію для всѣхъ рѣшеній по праву. Потому въ Государственномъ договорѣ отказывается каждый отъ собственнаго рѣшенія своего права; ибо симъ путемъ не можетъ онъ дойти до правогоднаго и передаетъ Государству право рѣшать въ послѣдней инстанціи о всякомъ правѣ, какъ требуютъ того законы.

§ 358.

Такимъ образомъ Государь есть *верховный судія*, коего рѣшеніе безусловно годно. Ему приличествуетъ и право принимать нужныя мѣры къ разысканію права и рѣшенію, слѣдственно поставлять чиновниковъ Юстиціи, учреждать судилища, вводить порядокъ дѣлопроизводства и т. д.

§ 359.

Государь не можетъ отправлять судейскаго званія иначе, какъ по состоящимъ напередъ законамъ. Ибо *судить* значитъ опредѣлять, что есть праведно по имѣющимся законамъ и не возможно, чтобы кто либо могъ поступать праведно или неправедно, если ему законъ права не извѣстенъ. Слѣдовательно судья не смѣетъ судить по своему произволенію, но по состоящимъ законамъ.

§ 360.

Въ силу *исполнительной власти* (§ 34) приличествуетъ Государю право приводить всѣ свои Указы въ дѣйство и одолѣвать всякое упорство, противящееся его волѣ. Слѣдовательно и

1. Право *верховное надзирательства* (potestas inspectiva).
2. Право *Государственныхъ должностей или чиновъ* (jus munerum).
3. Право *вооруженной воинской и полицейской силы*.

§ 361.

Въ сей власти заключается также: 1) *право разысканія* (jus inquisitionis) или право предпринимать все то, что необходимо къ отъисканію неправедныхъ поступковъ; 2) *право карательное*. Ибо сіе возможно чрезъ основаніе Государства, также тѣмъ поставляется

безпристрастный и правогодный судія и наказаніе обращается въ дѣятельное средство умалять обиды.

§ 362.

Наказанія за всякую обиду или преступленіе законовъ, должны быть опредѣляемы закономъ. Ибо симъ токмо могутъ онѣ сдѣлаться средствами, устрашающими отъ противозаконныхъ дѣяній.

§ 363.

Никто не можетъ жаловаться на неправосудіе, если въ наказаніе противозаконныхъ его дѣйствій отъемлется у него такоеже важное благо, каковое намѣревался онъ отнять у другаго. Ибо тогда поступается съ нимъ по томуже самому правилу, по которому онъ поступалъ съ другими, слѣдственно по его собственной волѣ, которую онъ направлялъ противу другихъ, и которая направляется теперь противъ него самаго. Но никто не имѣетъ того права, чтобы съ нимъ поступаемо было по другому началу, нежели по каковому поступаетъ онъ съ другими. Посему и *смертная казнь* не есть неправосудіе, ежели наносима бываетъ преступникамъ, которые повергаютъ въ опасность жизнь или равнозначущее съ жизнію благо.

§ 364.

На какія дѣйствія полагать наказанія и какъ велико должно быть всякой разъ угрожаемое

въ наказаніи зло, — предоставляется единственно на благоразсужденіе Государя, который долженъ выразить то чрезъ законы (карательные). Что предписываетъ здѣсь благоразуміе, тому наставляетъ наука законодательства.

§ 365.

Верховная власть Юстиціи можетъ заслуженное преступникомъ и признанное судомъ и правомъ наказаніе отпустить или смягчить. Ибо Государь можетъ дѣлать изъятія изъ закона. Сіе право называется *правомъ помилованія* (jus aggratiandi).

ГЛАВА ПЯТАЯ.

О правахъ и должностяхъ подданныхъ къ Государству и другъ къ другу.

§ 366.

Правами Государя опредѣлены принудительныя должности подданныхъ къ нему. Они всѣ состоятъ подъ общимъ понятіемъ *гражданскаго повиновенія*, къ которому каждый подданный обязываетъ себя въ гражданскомъ договорѣ.

§ 367.

Коль скоро подданный признаетъ верховную Государеву волю, то обязанъ ей повиноваться. Верховною же волею Государя долженъ онъ признавать всякое надлежаще обнародованное повелѣніе, которое не противорѣчитъ ни должностямъ, ни правамъ его.

§ 368.

Если подданный щитаетъ себя обиженнымъ въ своихъ правахъ со стороны Государства: то имѣетъ право дѣлать на то представленія. Ибо онъ не можетъ предполагать, чтобы Государство хотѣло причинять ему неправосудіе; слѣдственно должно хотѣть, чтобы онъ о неправосудіи доносилъ ему. Если же Государство объявляетъ, что то совсѣмъ не есть неправосудіе: то долженъ покориться, буде сіе не противорѣчитъ лишь совѣсти.

§ 369.

Права, каковыя всякъ отчуждаетъ въ гражданскомъ договорѣ, суть слѣдующія:

1. Право слѣдовать въ Государственныхъ дѣлахъ своему произволу.
2. Право *самоуправства*, потому что одинъ верховный властелинъ долженъ въ Государствѣ охранять права мои. Право самоуправства можетъ быть предоставлено мнѣ только тамъ, гдѣ помощь Государства навѣрно приходила бы слишкомъ поздо.
3. Неограниченное право собственности, потому что я подчинилъ свою собственность такимъ границамъ, кои необходимы къ достиженію цѣли Государства.

§ 370.

Посему каждый человѣкъ въ Государствѣ удерживаетъ противу властелина:

1. Всѣ права человѣчества или всѣ существенныя права.
2. Всѣ права случайныя, если только онѣ не прекословятъ возможности достиженія Государственной цѣли.

§ 371.

И такъ Государствомъ не уничтожается, а паче долженствуетъ быть охраняемо:

1. Право на мысли, чувствованія, мнѣнія и т. д. Ибо никакая внутренняя перемѣна не можетъ обижать другихъ или Государство.
2. Право обнаруживать всѣ свои мысли, коль скоро тѣмъ никто не обижается и цѣль Государства не бываетъ нарушаема.
3. Право учреждать по благоразсужденію частныя общества для позволенныхъ цѣлей, слѣдственно и исповѣдывать всякую вѣру, которая только не угрожаетъ Государственной цѣли подрывомъ.

§ 372.

Доколѣ Государь есть Государь по праву, до тѣхъ поръ никакой подданный не въ правѣ противиться ему самымъ дѣломъ. Ибо онъ имѣетъ независимую Государственную власть, одинъ имѣетъ право опредѣлять, что праведно. Потому власть Государства должна быть *ненарушимою* и особа Государя *священною*.

§ 373.

Сужденіе о томъ, пересталъ ли Государь быть Государемъ по праву, принадлежитъ по природѣ вещей другой договаривающейся сторонѣ т. е. народу. Но способъ, *какъ* таковому сужденію въ потребныхъ случаяхъ правовластно приходить въ дѣйство — долженъ быть *опредѣленъ* Уложеніемъ.

§ 374.

Что касается до правъ и обязанностей подданныхъ другъ къ другу, то не можетъ:

1. Никто терять своихъ существенныхъ правъ противу другаго.
2. Можетъ каждый приобрѣтать отъ другаго случайныя права по предписанію Государственныхъ законовъ.
3. Всѣ отказались отъ права быть сами себѣ судіями; почему всѣ обязаны свои споры касательно правъ давать на рѣшеніе судьи. Всѣ подданные равны между собою въ томъ, что они состоятъ подъ законами и должны ожидать своего сужденія отъ Государя.
4. Но можетъ при томъ быть великое неравенство подданныхъ касательно содержанія ихъ правъ и одинъ можетъ быть по законамъ права болѣе или менѣе подчиненъ другому, какъ того требуютъ прочія отношенія правъ между ними.

ГЛАВА ШЕСТАЯ.

О правахъ особенныхъ образовъ правленія и Государства.

§ 375.

Способъ, каковымъ воля въ Государствѣ должна быть опредѣляема и приводима во исполненіе, называется *образомъ правленія* (forma reipublicae) или *Конституціею*.

§ 376.

Право допускаетъ такихъ образовъ правленія много. Какому изъ нихъ имѣть въ Государствѣ мѣсто, должно быть опредѣлено въ гражданскомъ договорѣ.

§ 377.

Образомъ правленія опредѣляется: 1) какая особа должна быть Государемъ; 2) подъ какими условіями или ограниченіями.

§ 378.

Договоръ, которымъ опредѣленъ образъ правленія Государства между Государемъ и народомъ, называется *основнымъ договоромъ* и законы, коими установлено отношеніе Государя и прочихъ членовъ Государства между собою, *основными законами* Государства.

§ 379.

Перемѣна однажды установленнаго образа правленія Государства называется *Государственною перемѣною*, которая происходитъ

либо по взаимному согласію обѣихъ договаривающихся сторонъ, либо съ одной только стороны. Въ первомъ случаѣ называется она *преобразованіемъ* Государства; а во второмъ *переворотомъ* (революціею).

§ 380.

По сему преобразованіе Государственное всегда правовластно; а переворотъ всегда противуправенъ. и сугубо противуправенъ, если одна токмо часть народа производитъ оный.

§ 381.

Образы правленія могутъ быть раздѣляемы:

1. По тѣмъ особамъ, которымъ вручается верховная власть Государства.
2. По способу, какимъ она вручается симъ особамъ.

§ 382.

Въ первомъ уваженіи всѣ образы правленія суть или *монархія* (единодержавіе) или *аристократія* (вельможедержавіе) или демократія (народодержавіе), смотря по тому, простое ли лице (физически) составляетъ Государь или же сложное (таинственное) и если послѣднее—*дворянскій* или всеобщій *мѣщанскій* (гражданскій) Совѣтъ. Въ другомъ уваженіи всѣ сіи образы правленія суть или *неограниченные* или *ограниченные*. Первые называются также *чистыми*, а послѣдніе *смѣшанными* образами правленія.

§ 383.

Ограниченный Государь не долженъ быть ограничиваемъ въ такой мѣрѣ, чтобы отнято

было у него существенное право величества; но закономъ надлежитъ опредѣлить токмо способъ, какимъ онъ можетъ доходить до верховной воли. Коль скоро сіе воспослѣдовало, то воля его имѣетъ ту же самую силу, какъ и воля неограниченнаго Государя.

§ 384.

Тотъ образъ правленія, по которому *одной* простой или физической особѣ вручается верховная власть, называется *единодержавіемъ*, и такой Государь именуется *единодержцемъ*.

§ 385.

Въ неограниченномъ единодержавіи приличествуютъ единодержцу всѣ права величества и онъ имѣетъ токмо право производить оныя въ дѣйство по своей совѣсти.

§ 386.

Въ ограниченномъ единодержавіи воля единодержца признается вообще или въ извѣстныхъ случаяхъ за верховную волю токмо тогда, когда воспослѣдовало на то согласіе извѣстныхъ другихъ лицъ. Таинственныя лица, имѣющія законное вліяніе на опредѣленіе верховной воли единодержца, именуются *Имперскими чинами*, *Государственными сословіями*, *Парламентами*.

§ 387.

Касательно порядка, каковымъ права величества переходятъ отъ одной особы къ дру-

гой, единодержавіе есть либо *избирательное* либо *преемственное*, смотря по тому, опредѣляется ли послѣдующій единодержецъ по *выбору* или по *преемничеству* и въ первомъ случаѣ имѣетъ или единодержецъ или народъ (со всѣмъ либо частію) право избирать преемника. Первыя называются *наслѣдственными единодержавіями*; а послѣднія собственно *избирательными*.

§ 388.

Выборъ можетъ быть или *неограниченный* или *ограниченный* законами. Иногда можетъ требоваться *единогласіе*, иногда же *большинство* голосовъ.

§ 389.

Если новый единодержецъ по отставленіи или кончинѣ прежняго еще не избранъ: то происходитъ *междуцарствіе*. Въ основномъ договорѣ должно быть также опредѣлено, кому во время междуцарствія управлять Государственною властію, потому что иначе произошло бы *безначаліе*.

§ 390.

Если единодержцу достается верховная власть преемственно: то это *наслѣдственное царство*, которое обыкновенно называется *царствомъ пользовательнымъ* (usufructualreich), если порядокъ преемственности опредѣленъ.

§ 391.

Когда высочайшая власть въ Государствѣ вручена собранію нѣкоторыхъ, своимъ состояніемъ уполномоченныхъ къ тому Имперскихъ гражданъ; то образъ правленія называется *вельможедержавіемъ*. Таинственное лицо, которому приличествуетъ верховная власть, называется *Верховнымъ Имперскимъ Совѣтомъ*. Онъ можетъ быть, подобно Монарху, *неограниченнымъ* или *ограниченнымъ*.

§ 392.

Относительно перехожденія Верховнаго Совѣта вельможедержавіе можетъ быть, подобно единодержавію:

1. *Избирательнымъ вельможедержавіемъ*, когда увольняющіеся члены Верховнаго Совѣта замѣняются законными выборами и право избирать можетъ приличествовать либо самому высочайшему Совѣту, либо народу, либо нѣкоторымъ членамъ, либо всѣмъ. Выборъ или падаетъ на извѣстныя лица или же въ разсужденіи избираемыхъ лицъ совершенно воленъ, и по тому онъ можетъ быть *неограниченъ* или же болѣе либо менѣе *ограниченъ*.
2. *Наслѣдственнымъ вельможедержавіемъ*, если извѣстнымъ фамиліямъ приличествуетъ то право, что нѣкоторые (опредѣленные или всѣ мужескаго пола) сочлены оныхъ суть члены Верховнаго Совѣта.

§ 393.

Изъ существа вельможедержавія слѣдуетъ:

1. Что первоверховный Совѣтъ, разсматриваемый какъ цѣлое, конечно имѣетъ первоверховную власть, но не члены онаго порознь.

2. Что Верховный Совѣтъ отправляетъ верховную власть въ свое собственное имя и для того ни кому не даетъ отчета какъ только самому себѣ.

3. То, что въ Верховномъ Совѣтѣ опредѣляется законно, называется *постановленіемъ* или *рѣшеніемъ* и служитъ *закономъ*.

4. Верховный Совѣтъ имѣетъ всѣ права, приличествующія единодержцу, который съ нимъ на равныхъ условіяхъ высокомоченъ.

§ 394.

Народодержавіе есть такой образъ правленія Государства, въ которомъ верховная власть приличествуетъ всѣмъ Имперскимъ гражданамъ вмѣстѣ, слѣдственно *всему собранію народа*, по колику онъ организованъ въ нравственное лицо.

§ 395.

Народодержавіе *неограничено*, когда всѣ граждане имѣютъ въ Имперскихъ собраніяхъ разныя права и когда опредѣленію ихъ воли не положено границъ никакими внѣшними условіями; *ограничено*, когда годности верховной воли содѣйствуютъ извѣстныя другія лица.

§ 396.

Въ народодержавномъ образѣ правленія должно быть опредѣлено:

1. Кто Имперскій гражданинъ.

2. Какъ народныя собранія законно происходятъ и законно поступаютъ.

3. Можетъ ли народъ непосредственно или же токмо чрезъ депутатовъ дѣлать годныя рѣшенія.

§ 397.

Имперскіе граждане суть всѣ тѣ, которые въ общенародныхъ собраніяхъ имѣютъ право подавать голосъ по дѣламъ Государственнымъ.

§ 398.

Но сіе право по природѣ не приличествуетъ всѣмъ тѣмъ, которые находятся въ Государственной области, а токмо тѣмъ, которымъ разумъ дозволяетъ на то право.

§ 399.

Всѣ жители извѣстной земли могутъ быть раздѣлены на людей *свободныхъ* и *зависимыхъ*. Первые суть тѣ, кои слѣдуютъ своей собственной волѣ; а послѣдніе тѣ, кои обязаны послѣдовать волѣ другаго. Послѣдніе сдѣлались зависимыми или по *природѣ* или по *договору*. Ихъ воля должна всегда попускать опредѣлять себя волею другихъ.

§ 400.

Зависимымъ людямъ не можетъ по природѣ приличествовать право подавать голосъ въ собраніяхъ народныхъ. Ибо ихъ воля не свободна, но зависитъ отъ другихъ. Потому голосъ ихъ былъ бы чужой голосъ. На сихъ основаніяхъ маловозрастные, жены, услужники не имѣютъ отъ природы права, подавать въ народныхъ собраніяхъ свой голосъ.

§ 401.

Свободные люди суть или *помѣщики*, или же такіе, которые не имѣютъ собственности земли, а живутъ только отъ движимаго своего имущества или вольныхъ службъ.

§ 402.

Свободные люди, не имѣющіе никакихъ участковъ собственности земли, не могутъ по природѣ дѣлать притязанія на право подавать голосъ въ народодержавіи. Ибо какъ они не привязаны никакою собственностію къ землѣ; то могутъ мгновенно оставить Государственную власть и потому не принадлежатъ какъ прочные члены сему Государству.

§ 403.

И такъ одни свободные, независимые и неограниченные владѣльцы земли или *помѣщики* имѣютъ первоначально право давать голосъ о общенародныхъ дѣлахъ; и ради сей причины

суть также естественные Имперскіе граждане въ народодержавіи; прочіе должны по ихъ только согласію получать оное право. Они одни имѣютъ матерію т. е. область Государства и имъ слѣдственно однимъ должно также приличествовать право опредѣлять условія, подъ каковыми хотятъ свою собственность обратить на Государственную область. Для того они не только естественные подаватели голоса въ народодержавіи, но и тѣ, которымъ приличествуетъ право заложенія каждаго Государства.

§ 404.

Въ народодержавномъ правленіи должно быть опредѣлено: 1) время и мѣсто для собраній народныхъ, а равно и то, кому опредѣлять или созывать оныя; 2) какъ должно быть возвѣщаемо народу то, о чемъ предложитъ совѣщаніе; 3) способъ подавать голоса; 4) положительные признаки верховной воли и т. д.

§ 405.

Народодержавіе можетъ быть или *непосредственное* или *посредственное*, смотря по тому, полагаетъ ли самъ народъ высочайшія рѣшенія непосредственно или же чрезъ *уполномоченныхъ*. Послѣдніе называются *депутатами* (представителями); а самое народодержавіе, которое управляется ими, *народодержавіемъ представительнымъ*. Депутаты должны поступать по своимъ полномочіямъ и чужды всякой отвѣтственности народу.

§ 406.

Изъ понятія народодержавія слѣдуетъ:

1. Токмо народъ, яко нравственное лицо, въ своей законной организаціи высокомоченъ, всѣ же граждане порознь суть подданные.
2. То, что въ законныхъ собраніяхъ народа законно постановляется, называется *народнымъ постановленіемъ* и служитъ *закономъ*.
3. Народъ въ цѣлости имѣетъ всѣ права величества.
4. Но онъ ограниченъ всѣми тѣми условіями, какими каждый Государь ограниченъ.

§ 407.

Дѣлаютъ различіе между *политическою* и *гражданскою* свободою и подъ первою разумѣютъ право принимать участіе въ публичныхъ дѣлахъ; подъ послѣднею же право поступать въ Государствѣ по произволу вообще. Отсюда явствуетъ, что политическая свобода въ единодержавіи наименьшая, въ народодержавіи наибольшая; но гражданской свободы можетъ быть болѣе въ единодержавіи нежели въ прочихъ правленіяхъ и обыкновенно бываетъ такъ, потому что сіи послѣднія должны налагать на гражданъ множество ограниченій, дабы предотвратить злоупотребленія и развраты, къ каковымъ манятъ вольнодержавіе и народодержавіе, но о каковыхъ въ неограниченномъ единодержавіи наименѣе помышляютъ.

§ 408.

Всѣ изложенные до сихъ поръ образы правленія согласуются съ понятіями права и потому *правовластны*. Какой же изо всѣхъ *наилучшій т. е. соразмѣрнѣйшій съ цѣлію*, должна рѣшить Политика.

Естественнаго Публичнаго Права

ОТДѢЛЕНІЕ ВТОРОЕ.

Естественное Право Народное.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

О первоначальныхъ правахъ одного народа къ другимъ народамъ.

§ 409.

Народомъ (gens) называется Государство въ особенности въ отношеніи къ другимъ Государствамъ или народамъ; отъ того право Государствъ къ Государствамъ чужимъ, именуется *народнымъ правомъ* (jus gentium), которое есть или *естественное* или *положительное*, смотря по тому, опредѣлено ли всеобщимъ понятіемъ отношеній народовъ или же соглашеніемъ ихъ. Здѣсь преподаемъ мы только Естественное Народное Право.

§ 410.

Поелику народы суть таинственныя или нравственныя лица; то и приличествуютъ имъ всѣ права, принадлежащія первоначально

и существенно одному лицу въ отношеніи къ другому. Слѣдственно каждый народъ имѣетъ въ разсужденіи всякаго другаго народа:

1. Право на свою *самостоятельность*, право ставить самъ себѣ цѣли и слѣдить оныя а по тому и брать во свое владѣніе вещи, ни кому другому не принадлежащія.

2. Право на *независимость* отъ всякаго другаго народа.

3. Право на *формальное равенство* со всякимъ другимъ народомъ.

§ 411.

Къ самостоятельности народа принадлежитъ: 1) чтобы онъ имѣлъ свою собственную *землю* или область; 2) свой собственный образъ правленія. Для того всякому народу должно первоначально приличествовать право на свою Государственную область и на свой образъ правленія.

§ 412.

Независимость народа предполагаетъ право на независимое произведеніе въ дѣйство всякой Государственной власти, слѣдственно не токмо внутреннее давать законы и дѣлать нужныя въ Государствѣ распоряженія, но и внѣшнее — дѣлать все то, что не нарушаетъ правъ никакаго другаго народа, а по тому умножать свои силы, распространять свою область и т. д.

§ 413.

Равенство народа состоитъ въ томъ, что права одного столь же много значатъ какъ и права другаго; что слѣдовательно каждый народъ властенъ защищать силою свое право противу другаго.

§ 414.

Коль скоро народъ теряетъ или оставляетъ одно какое нибудь изъ сихъ правъ, то перестаетъ онъ быть собственнымъ, самостоятельнымъ народомъ. —

§ 415.

Если народъ отчуждаетъ сіи права совсѣмъ или частію: то перестаетъ быть собственнымъ Государствомъ. Поелику Государство само воздвигнуто произволомъ; то можетъ быть опять уничтожено народомъ, который имѣетъ тогда право учиниться частію другаго народа и какимъ нибудь праведнымъ образомъ къ нему примкнуться.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

О приобрѣтаемыхъ правахъ народа.

§ 416.

Народъ, подобно частному лицу, можетъ приобрѣтать права: 1) *занятіемъ* и *прибыткомъ*; 2) *договорами*.

§ 417.

Вещи и силы, каковыми народъ при основаніи Государства владѣетъ по праву, составляютъ первоначальную собственность Государства, которая соотвѣтствуетъ врожденному праву недѣлимаго съ тою токмо особенностію, что Государство получаетъ свою собственность чрезъ первоначальное согласіе народа и не простираетъ оной, безъ дальнѣйшаго договора, далѣе, какъ сколько нужно къ возможности Государства вообще.

§ 418.

На всѣ вещи, непринадлежащія народу первоначально, Государство должно напередъ приобрѣтать себѣ право.

§ 419.

Народъ приобрѣтаетъ себѣ право собственности тѣмъ же самимъ способомъ, какъ и частныя лица, слѣдовательно: 1) чрезъ занятіе вещей ни чьихъ, которыя тогда лишь могутъ быть извѣстнымъ народомъ употребляемы въ свою пользу по благоразсмотрѣнію, когда онѣ исключительно ему принадлежатъ; 2) чрезъ *прибытокъ* подъ вышепоказанными (§ 112-116) условіями.

§ 420.

На тѣ же вещи, кои всѣми народами по произволу могутъ быть употребляемы въ дѣло, такъ что тѣмъ не ограничивается и свобо-

да другаго пользоваться ими равномѣрно, никакой народъ не можетъ приобрѣсти права собственности.

Примѣч. Свобода моря.

§ 421.

Къ собственности народа принадлежитъ также и его земля или область. Право на оное называется *правомъ областнымъ* (jus territoriale). Въ силу сего права можетъ онъ предписывать всѣмъ чужеземцамъ условія, на какихъ хочетъ дозволить имъ жительствовать на землѣ своей.

§ 422.

Народъ можетъ заключать договоры, приобрѣтать тѣмъ права, принимать на себя обязанности права; и здѣсь находитъ свое примѣненіе все то, что сказано о договорахъ.

§ 423.

Дабы договоръ народа былъ годенъ, надлежитъ ему быть возможнымъ физически и нравственно, и заключену такою особою, которой вручена верховная власть, совершается ли то непосредственно или же чрезъ уполномоченныхъ.

§ 424.

Народъ можетъ заключать договоры то съ частными лицами, то съ другими народами.

§ 425.

Мѣна правительствующихъ особъ и даже перемѣна образа правленія не могутъ перемѣнять договоровъ или увольнять народъ отъ обязанности. Ибо таинственное лицо, заключившее оные, все еще удерживаетъ свое существованіе, пока состоитъ Государство или народъ.

§ 426.

Союзомъ называется всякой такой договоръ между народами, которымъ обѣщается постоянно дѣлать что либо для другаго. Они могутъ имѣть многіе предмѣты. Важнѣйшіе суть:

1. *Союзы безопасности* (alliances) — *наступательные или оборонительные.*
2. Союзы *вспомогательные.*
3. Союзы *мирные.*
4. Союзы *поручительные.*
5. Союзы *торговые.*

§ 427.

Народъ можетъ отстать отъ союза:

1. Когда цѣль онаго совершенно выполнена; 2) если выполненіе становится невозможно *физически*; 3) *нравственно* и по *праву*; 4) когда другой народъ на то соизволяетъ; 5) когда другой народъ разрываетъ союзъ.

§ 428.

Посредники, часть которыхъ народы обыкновенно заключаютъ договоры, суть *паслан-*

ники т. е. такія особы, которыя отъ своего Государства получили уполномоченіе предпринимать въ его имя извѣстныя дѣйствія сообразно праву. И такъ о посланникахъ судить надобно какъ объ уполномоченныхъ (§ 179) и они имѣютъ по тому *представительный* публичный *характеръ*.

§ 429.

Посланникъ изъявляетъ законность своего званія, предъ народомъ, къ которому отправленъ въ качествѣ уполномоченнаго: 1) *вѣрющею бумагою* т. е. свидѣтельствомъ, что онъ посланникъ; 2) своимъ *полномочіемъ*, въ которомъ должны быть опредѣлены протяженіе и границы его препорученія.

§ 430.

По колику посланникъ поступаетъ сообразно своему полномочію; то происходятъ оттуда для народа, во имя коего дѣйствуетъ, годныя права и обязанности.

Примѣч. Ратификація.

§ 431.

Поелику посланникъ представляетъ лице народа; то долженъ онъ быть отъ власти того Государства, къ которому отправленъ, *независимъ* и *ненарушимъ* въ томъ кругу, въ которомъ дѣйствуетъ какъ *посланникъ*.

§ 432.

Хочетъ ли народъ принять посланника или не хочетъ, состоитъ въ его волѣ и право на изъявленіе почестей, не основано на Естественномъ Государственномъ Правѣ.

§ 433.

Посольство оканчивается: 1) когда посланникъ умираетъ; 2) когда онъ отсылается или отзывается назадъ; 3) окончаніемъ самаго дѣла; — однакожъ не смертію Государя, если положительный законъ ни чего о томъ не опредѣляетъ.

ГЛАВА ТРЕТІЯ.

О правѣ войны.

§ 434.

Пока люди не живутъ между собою въ Государствѣ, находятся они въ *естественномъ состояніи* другъ къ другу. Поелику народы, разсматриваемые въ отношеніи одинъ къ другому какъ лица или тѣла, не состоятъ ни подъ какою высочайшею властію, которая бы могла ихъ судить; то обрѣтаются они другъ къ другу въ состояніи естественномъ.

§ 435.

Въ семъ состояніи всякой народъ, касательно права, совершенно независимъ отъ другаго; ни одинъ не можетъ требовать отъ

другаго чего нибудь, развѣ только если обязался къ тому договорами.

§ 436.

Коль же скоро народъ нарушаетъ права другаго, то обижаетъ его и обиженный имѣетъ законныя притязанія на все то, что обиженный первоначально дѣлать въ правѣ (§ 65).

§ 437.

По чему каждый народъ: 1) имѣетъ право предотвращенія; 2) право обороны; 3) право вознагражденія ущерба.

§ 438.

Но ни одинъ народъ не имѣетъ *карательнаго права* противу другаго, по тому что у обоихъ не имѣется годнаго судилища и годнаго судіи (§ 75). Еще же менѣе можно думать о правѣ мщенія.

§ 439.

Отбоемъ (repressailles) называются тѣ насильствія, каковыя народъ наноситъ за претерпѣнныя обиды. *Отместка* (retorsion) есть такой враждебный образъ дѣйствовать, которымъ одинъ народъ поступаетъ съ другимъ по такому же правилу, по какому съ нимъ самимъ поступлено было. Не всякая отместка есть уже отраженная обида.

§ 440.

Поелику народы свои собственные судіи; то часто могутъ ради своихъ правъ входить

въ споры и когда каждая сторона старается насильно удержать мнимое свое право противу другой; то происходитъ *война*. Сіи народы *враги* другъ другу и насильствія называются *враждебными* (непріятельскими) *дѣйствіями*.

§ 441.

Народъ, начинающій первый непріятельскія дѣйствія, ведетъ *наступательную войну*, а другой *оборонительную*; первое же и послѣднее токмо по виду дѣла (factisch). Ибо по праву ведетъ тотъ народъ наступательную войну, который причиняетъ тѣмъ другому обиду; а тотъ, который только отражаетъ обиду, воюетъ оборонительно. Мы употребляемъ сіи выраженія въ *праведномъ* смыслѣ.

§ 442.

Всякая война неправедна, которая не ведется для того, чтобы или предохранить себя отъ будущей обиды, или защитить себя отъ настоящаго оскорбленія или вынудить за понесенную обиду вознагражденіе ущерба.

§ 443.

Ни *Государственный интересъ* (Staatsraison), ни *равновѣсіе*, ни *месть* не могутъ быть причинами праведныхъ войнъ.

§ 444.

Если война должна быть не только праведно начата, но и праведно ведена и окончена:

то требуется, чтобы не токмо имѣлись праведныя на то причины, но и употребляемы еще были правовластныя средства.

§ 445.

Но насильствія въ войнѣ правовластны лишь по толику, по колику: 1) нужны къ одолѣнію неприязненной силы и 2) не нарушаютъ права ни кого третьяго.

§ 446.

Какъ обида происходитъ токмо отъ Государства, яко нравственнаго лица; то насиліе въ войнѣ можетъ быть обращено правовластно лишь противъ того, что Государству принадлежитъ и что дѣйствуетъ во имя Государства.

§ 447.

Для того въ Государствѣ надобно различать:
1. *Вооруженныхъ людей или армію* (войско).
2. Невооруженныхъ людей, кои частію органы Государства, частію же простыя приватныя лица.

§ 448.

Что касается до воинства, то правовластны всѣ принудительныя средства противъ него, коими дальнѣйшее сопротивленіе его дѣлается невозможнымъ или затрудняется и кои сами въ себѣ не составляютъ обидъ. Ибо что по себѣ обида, то уничтожаетъ всякую нравственность и никогда не можетъ быть нравственнымъ (§ 44).

§ 449.

Отъ того постыдны въ воителѣ: 1) всѣ *лживыя и коварныя* дѣянія, для нанесенія вреда непріятелю, къ чему однакожъ не надобно причислять военную хитрость; 2) употребленіе такихъ оружій въ войнѣ, которыя по одолѣніи уже непріятеля увеличиваютъ еще его боль и ускоряютъ конечную гибель.

§ 450.

Кто хочетъ дѣйствовать непріятельски, тотъ долженъ своему противнику объявить себя съ сей стороны. По тому *лазутчики* справедливо наказываются какъ преступники; и кто употребляетъ таковыхъ, тотъ хотя не обижаетъ непріятеля, однакожъ грѣшитъ предъ человѣчествомъ, подвигая другаго къ злодѣянію.

§ 451.

Даже когда война и неправедна, не могутъ солдаты или прочія орудія враждебной силы, почитаемы быть противникомъ за произвольныхъ обидчиковъ и принуждаемы къ вознагражденію протерей и убытковъ изъ частнаго ихъ достоянія. Ибо они исполняли только свою должность и не имѣли права судить о правовластности войны. Народъ въ войнѣ имѣетъ лишь дѣло съ другимъ народомъ, яко Государственною силою и властію.

§ 452.

Если вооруженные люди сдаются силѣ непріятеля: то всякое дальнѣйшее оскорбленіе

ихъ есть справедливость. Онъ имѣетъ только право содержать ихъ въ такомъ состояніи, въ которомъ они не могутъ уже болѣе употреблять противъ него свои силы.

§ 453.

Что касается до прочихъ подданныхъ, то власть непріятеля противъ оныхъ можетъ также быть велика, какъ и праведная власть Государя. По чему непріятель можетъ въ землѣ покоренной:

1. Собирать обыкновенныя подати.
2. Требовать новыхъ податей, контрибуцій, службъ и т. д. точно такъ какъ бы и законный могъ то дѣлать для своей цѣли. —
3. Употреблять начальства для совершенія своихъ видовъ.
4. Вооружать подданныхъ противъ своего владыки онъ не смѣетъ по тому, что сіе противорѣчитъ должности подданныхъ; впрочемъ онъ въ правѣ брать способныхъ къ службѣ людей въ плѣнъ и ослаблять упорство силъ.

§ 454.

Поелику непріятель ведетъ брань противу Государства; то онъ имѣетъ право захватывать все то, что Государству ни принадлежитъ, и по тому производить въ дѣйство его власть въ продолженіи занятія земли, по колику не оскорбляетъ тѣмъ совѣсти подданныхъ, обра-

щать силы непріятеля къ умноженію своихъ силъ или ослаблять его разрушеніемъ оныхъ и т. д.

§ 455.

Лица, непринадлежащія къ воинству, не имѣютъ должности и права дѣйствовать враждебно противъ непріятеля; но за то и не должно также причинять имъ насильства, потому что онѣ въ своей особѣ не обидчики.

§ 456.

Частное достояніе гражданъ по себѣ не должно быть нарушаемо солдатами въ особенности; а непріязненнымъ народомъ развѣ потолику, поколику уронъ можетъ быть обращаемъ на Государство и отъ сего послѣдняго требуемо вознагражденіе онаго чрезъ людей частныхъ.

§ 457.

Хотя каждый народъ самъ себѣ судья; однакожъ дѣянія его подсудимы разуму и онъ долженъ оправдать дѣянія свои предъ свѣтомъ, если хочетъ дать своимъ поступкамъ видъ справедливости.

§ 458.

И такъ если обида воздвигаетъ народъ къ войнѣ: то должна она 1. быть *явною* и *подлинною*, 2. обижающій долженъ отказать обиженному въ добровольномъ удовлетвореніи. *Декларации*, *Манифесты* и *объявленія войны*

суть тѣ средства, коими Государи изъявляютъ свое уваженіе къ суду разума.

§ 459.

Договоры между непріятелями о чемъ либо такомъ, что касается войны, называются *военными договорами.* Они, подобно всѣмъ договорамъ вообще, должны быть соблюдаемы. Ибо войною непріятели не уничтожаютъ права обязываться другъ другу.

§ 460.

Народъ, подающій дѣятельное вспоможеніе противу какаго либо Государства, долженъ быть самъ почитаемъ за непріятеля сего Государства, судя по тому, что подобное вспоможеніе сущая обида.

§ 461.

Народъ, непринимающій въ войнѣ никакаго дѣятельнаго участія, называется *неутральнымъ.* Каждый народъ имѣетъ право оставаться *неутральнымъ*, если только не обязалъ себя къ противному какими либо договорами.

§ 462.

Неутральный народъ имѣетъ право продолжать съ воюющими народами всѣ переговоры, которыми не подкрѣпляетъ прямо военной силы другаго. Непрямое подкрѣпленіе, проистекающее вообще изъ таковой связи, не можетъ почесться разрывомъ неутральности,

особенно ежели неутральный народъ наблюдаетъ противу обоихъ воюющихъ народовъ одинакія началоположенія.

§ 463.

Даже, между воюющими народами могутъ еще безпрепятственно производиться дѣла житейскія. Ибо не подданные, а властители ведутъ войну; а потому несправедливо поступается, если не только уничтожается всякая связь между подданными непріязненныхъ Державъ, но и частное ихъ имѣніе, находящееся въ землѣ непріятельской, описывается въ казну или другимъ какимъ нибудь образомъ стѣсняется.

§ 464.

Договоръ, которымъ война оканчивается, называется *мирнымъ* или *заключеніемъ мира*.

§ 465.

Мирный договоръ долженъ быть годнымъ: ибо иначе не было бы никакаго законнаго средства къ окончанію войны, кромѣ совершеннаго истребленія враждебнаго Государства. То обстоятельство, что миръ (психологически) вынужденъ, не можетъ доставлять никакаго праведнаго основанія къ его нарушенію.

ПРИБАВЛЕНІЕ.

Объ идеѣ праведнаго соединенія Государствъ (конфедераціи).

§ 466.

Подобно какъ частныя лица могутъ соединиться въ гражданское общество, дабы не слѣдить правъ своихъ путемъ самоуправства, а давать оныя на рѣшеніе и охраненіе верховной власти, могли бы также и Государства соединиться и составить такую мочь, которая бы охр няла обоюдно права ихъ и спорное право рѣшала бы правовластно. — Сія идея есть идея *соединенія Державъ* (конфедераціи, соединенія штатовъ).

§ 467.

Всякая Держава удерживаетъ въ такомъ соединеніи свой образъ правленія и касательно всѣхъ внутреннихъ дѣлъ *высокомочно*. Токмо относительно правъ къ другимъ Государствамъ, кои составляютъ части сего соединенія, признаетъ оно верховную власть.

§ 468.

Къ таковому соединенію Державъ потребна открытая мощь, которая 1) составляетъ *верховнаго судію* всѣхъ споровъ Державъ между собою и которая 2) имѣетъ право *крѣпости* и *силы* совершать свой судъ надъ ослушниками.

§ 469.

Если верховной власти вручена сила и мочь не только касательно споровъ Державъ одной съ другою, но и касательно правъ со всѣми прочими Державами: то соединеніе Державъ есть также *сложное Государство*.

§ 470.

Въ семъ Государствѣ каждая Держава порознь относительно всѣхъ внутреннихъ дѣлъ своихъ совершенно *высокомочна*, только относительно иностранныхъ дѣлъ подчинена союзному могуществу. До такаго соединенія Державы находятся между собою въ состояніи естественномъ.

Конецъ.